Valentinov, P

Konspekt" po russkomy ugolovnomy pravu

Khar'kov', "Pechatnoe dîelo", 1900

КОНСПЕКТЪ

по

Русскому Уголовному праву

составленный въ видѣ отвѣтовъ на вопросы министерской программы испытаній въ коммиссіи юридической

П. Валентиновымъ.

Цѣна 25 коп.

ХАРЬКОВЪ.
Типо-Литографія „Печатное Дѣло“ кн. К. Н. Гагарина. Клочковская ул., д. № 5.
1900.

Дозволено цензурою. г. Харьковъ, 3-го Декабря 1899 года.

Предлагаемый конспектъ предназначенъ для пользованія лицъ, желающихъ подвергнуться испытаніямъ въ коммиссіи юридической, и составленъ по лучшимъ руководствамъ. Цѣль составителя была дать лицамъ, подвергающимся испытаніямъ въ коммиссіи юридической, возможность оріентироваться предъ экзаменами въ той массѣ матеріала, который усваивается во время прохожденія курса.



ОГЛАВЛЕНІЕ.

РУССКОЕ УГОЛОВНОЕ ПРАВО.

Вопросъ 1-й.

Общіе и особенные источники дѣйствующаго русскаго и уголовнаго права: Уложеніе о наказаніяхъ; уставъ о наказаніяхъ, налагаемыхъ мировыми судьями; уставъ воинскій, сельско-судебный и о ссыльныхъ.

Уложеніе о наказаніяхъ уголовныхъ и исправительныхъ вступило въ силу въ 1846 году. Въ 1857 году оно введено въ XV томъ Свода Законовъ. Въ 1885 году пересмотрѣно и издано съ измѣненіями отъ 66—85 годовъ. Оно дѣлится на 12 раздѣловъ: I—общая часть, другіе раздѣлы—особенная. Уложеніе есть сводъ уже существовавшихъ узаконеній, приведенныхъ въ согласіе (неудачно). По Таганцеву ошибка составителей въ томъ, что они хотѣли слить въ одно законы разныхъ эпохъ—отсюда рознь принциповъ и отсутствіе масштаба для опредѣленія отвѣтственности, противорѣчія въ отдѣльныхъ установленіяхъ (опьяненіе—то уменьшаетъ вину, то усугубляетъ ст. ст. 92 и 106). Составители, вмѣсто дачи общихъ положеній, старались предусмотрѣть всѣ отдѣльные случаи преступленій—отсюда многое не предусмотрѣно относительно соразмѣрности наказаній. Они достигли нѣкотораго успѣха, создавъ лѣстницу наказаній и устранивъ неопредѣленность въ наказаніяхъ, созданную угол. правомъ 18 и начала 19 вѣка; но лѣстница стройная на бумагѣ, неприложима для практики.

Уставъ о наказаніяхъ, налагаемыхъ мировыми судьями изд. 1864 г. Второе изданіе 1885 года. Большой шагъ впередъ сравнительно съ Уложеніемъ—произведенныя въ немъ обобщенія.

Воинскіе уставы о наказаніяхъ. Военно-уголовные законы у насъ впервые — въ 17 вѣкѣ, въ 7 главѣ Уложенія 1649 г. Воинскій Артикулъ въ 1716 году—это самостоятельный военно-уголовный кодексъ. Въ 1812—Полевое Военное Уложеніе. Въ 1839—Сводъ Военныхъ Постановленій, въ V части котораго—военно-уголовные законы. Въ 1868 г. утвержденъ Воинскій Уставъ о наказ. Переизданъ въ 1875, а нынѣ дѣйств. изданіе 1879 г. Въ 1875 г. изданъ Военно-Морской Уставъ.

Уставъ сельско-судебный изданъ въ 1839 году и помѣщ. въ XII т. Свода Законовъ. Сначала предназначался для государственныхъ крестьянъ, а съ 1861 г.—для всѣхъ.

Уставъ о ссыльныхъ — помѣщается въ XIV т. Свода Законовъ. Дѣйствуетъ нынѣ изданіе 1886 г. Впервые изданъ въ 1822 году.

Вопросъ 2-й.

Уголовный законъ, какъ основаніе карательной дѣятельности.—Элементы уголовнаго закона.—Дѣйствіе уголовнаго закона во времени по мѣсту и лицамъ; выдача преступниковъ.

Законъ уголовный есть всякое, имѣющее законную силу, опредѣленіе, обязательное для суда и гражданъ, касающееся преступныхъ дѣяній и наказаній. Совокупность этихъ опредѣленій и есть уголовное право. Оно—1) матеріальное—признаки преступленій, родъ и размѣръ наказанія, и 2) формальное — уголовное судопроизвод-

ство—содержитъ примѣненіе общихъ постановленій матеріальнаго угол. права къ конкретнымъ случаямъ. По объему содержанія угол. законъ бываетъ: 1) сепаратный—касается одного вопроса, 2) консолидированный—обобщеніе въ одномъ актѣ цѣлой группы сепаратныхъ законовъ родственнаго содержанія. Сводъ Законовъ и Уложеніе, или Кодексъ, или Уставъ. Уголовный законъ является основаніемъ карательный дѣятельности—«nullum crimen, nulla poena, sine lege» (ст. 90). Примѣненіе наказанія по аналогіи не допускается ни однимъ Уложеніемъ. Преступникъ нарушаетъ собственно не угол. законъ, а правовыя нормы, охраняемыя имъ.

Элементы уголовнаго закона. Угол. зак. имѣетъ двѣ части: 1) диспозитивную, или диспозицію,—заключаетъ въ себѣ указанія того дѣйствія, которое является преступленіемъ, 2) санкціонирующую, или санкцію,—излагаетъ послѣдствія такого дѣянія, наказаніе. Диспозитивная часть бываетъ: a) описательная, b) бланкетная, когда указывается общимъ образомъ источникъ права, въ которомъ должны быть установлены опредѣлительныя нормы, за нарушеніе которыхъ налагается наказаніе, c) ссылочная,—въ диспозиціи указывается статья закона, опредѣляющая дѣяніе, наказуемое этимъ закономъ. Санкція бываетъ: 1) безусловно опредѣленная, 2) безусловно неопредѣленная (наказаніе—по усмотрѣнію суда), 3) относительно опредѣленная—здѣсь извѣстный просторъ суду, но въ предѣлахъ, опредѣл. закономъ. Творецъ послѣдней санкціи Фейербахъ; ее приняли всѣ новыя законодательства. Она вылилась въ 4 формы: a) альтернатива нѣсколькихъ формъ наказаній, b) максимальная, c) минималь-

ная, d) законъ даетъ maximum и minimum. У насъ существуетъ также относительная неопредѣленность приговоровъ суда: тюремной администраціи дано право переводить изъ разряда въ другой и сокращать срокъ каторги на одну треть. Это введено въ Уставъ о ссыльныхъ въ 1822 году.

Дѣйствіе закона во времени—съ момента вступленія до момента отмѣны (ст. 59 Основныхъ зак.). Вступаетъ въ силу со дня полученія листовъ Собранія узаконеній и распоряженій правительства. Иногда устанавливается vacatio legis для ознакомленія, напр., Суд. Уставы 1864 года были введены 1 мая 1866 г. Отмѣна закона совершается тремя способами: 1) съ наступленіемъ извѣстнаго срока, 2) непосредственная отмѣна, или прямая—посредствомъ новаго закона, гдѣ это и указывается, 3) посредственная, или косвенная, когда новый и старый законы относятся къ одному предмету, но прямо не указано, какія именно статьи стараго закона отмѣняются. Отъ отмѣны отличается непримѣненіе закона судомъ. Законъ теряетъ значеніе de facto, но не de jure. Законъ обратнаго дѣйствія не имѣетъ (ст. 60 Основ. зак.). Вопросъ о юридическомъ свойствѣ дѣйствія рѣшается на основаніи закона, дѣйствующаго въ моментъ его совершенія, а вопросъ о наказаніи на основаніи закона, дѣйствующаго въ моментъ постановленія приговора. Отступленіе отъ этого бываетъ только въ томъ случаѣ, когда отмѣненный законъ караетъ мягче новаго.

Дѣйствіе закона по мѣсту—по всей территоріи государства. Всякое дѣяніе квалифицируется по законамъ того государства, на территоріи котораго оно совершено.

Весь порядокъ судопроизводства, также родъ и размѣръ наказанія опредѣляются мѣстомъ суда (т. е. законами этого мѣста).

Отношеніе закона къ лицамъ — постоянно и неизмѣнно во всѣхъ государствахъ и покоится на основномъ принципѣ территоріальной подсудности. Законъ иногда расширяетъ свою карательную власть за предѣлы своей территоріи. Это зависитъ отъ состоянія международныхъ отношеній. Здѣсь три принципа: 1) субъективной національности, 2) объективной національности и 3) космополитическій, который теперь выдвигается.

Выдача преступниковъ для суда и наказанія ихъ въ мѣстѣ совершенія дѣянія. Не выдаются, если уже были судимы тамъ, гдѣ находятся. Также, если дѣяніе это, вредное для одного государства, не опасно для другаго, и если правительство предполагаетъ, что судъ будетъ пристрастенъ.

Вопросъ 3-й.

Толкованіе и пополненіе уголовнаго закона.—Преступленія противъ порядка управленія.—Сопротивленіе, ослушаніе и оскорбленіе власти; присвоеніе власти; противодѣйствіе власти судебной.

Толкованіе и пополненіе уголовнаго закона. Примѣняя законъ, мы обращаемъ вниманіе не на слова, а на волю законодателя. Раскрытіе этой его мысли есть интерпретація, *толкованіе* закона. Помимо грамматическаго и логическаго толкованія есть спеціальныя средства толкованія угол. законовъ: ихъ два: a) система законодательства и b) исторія текста дѣйствующаго закона. Виды

толкованія: 1) распространительное и 2) стѣснительное, когда слова закона шире мысли законодателя. Сообразно практическому значенію толкованіе бываетъ: a) аутентическое (отъ законодателя), b) судебное (въ рѣшеніяхъ Суда) и c) доктринальное (наукой права). Право судовъ на толкованіе законовъ обусловливается ст.ст. 12 и 13 Уст. Угол. Суд. Аналогическое примѣненіе имѣетъ мѣсто, когда наказаніе санкціонировано, но размѣръ его не опредѣленъ. Сенатъ разрѣшаетъ судебной власти *пополнять* пробѣлы уголов. законовъ на основ. 151 ст. Улож., но совершенно неосновательно.

Преступленія противъ порядка управленія. Ихъ двѣ группы: 1) противъ внутренней безопасности, 2) противодѣйствіе правосудію. Къ первой группѣ относятся: a) скопища (сходки) и сообщества (ст.ст. 318 и 324), b) пропаганда—возбужденіе къ дѣяньямъ, противнымъ общ. безопасности (она наказыв. штрафомъ, тюрьмой), c) *противодѣйствіе власти вообще*—сюда относятся активное, и пассивное (неисполненіе). Возстаніе различается: 1) вооруженное съ насиліемъ и безпорядкомъ 2) невооруженное съ насил. и безпор., 3) вооруженное безъ насилія и 4) невооруженное безъ насилія. Скопище, если больше трехъ человѣкъ, наказывается тюрьмой или каторгой. *Присвоеніе власти:* способы его—самовольство, обманъ, подлогъ, за послѣдніе случаи высшее исправит. наказаніе. *Неуваженіе и оскорбленіе власти.* Первое по отношенію къ указамъ, гербамъ и памятникамъ (отъ поселенія до штрафа). При оскорбленіи наказуемость зависитъ отъ положенія, занимаемаго властью (высшая — исправит. тюрьма). Къ оскорбленію власти относится оскорбл.

частнаго лица въ камерѣ (тюрьма). Оскорбленіе подчиненнаго начальствомъ разсматривается, какъ частная обида.

Противодѣйствіе судебной власти.

1. Ложный доносъ, съ подписью въ отличіе отъ пасквиля—требуется завѣдомость лжи. Оправдательный приговоръ или оставленіе доноса безъ послѣдствій не мѣшаютъ преслѣдованію. За доносъ—отъ тюрьмы до поселенія.

2. Лжесвидѣтельство по Улож. различается: a) судебное (надо умышленность и завѣдомость). Его виды—присяжное (поселеніе) и безъ присяги (арестъ и тюрьма), b) лжесвидѣтельство обыкновенное (при повальныхъ обыскахъ). За легкое (безъ присяги)—арестъ, за тяжелое—тюрьма, c) сокрытіе причинъ, лишающихъ возможности быть ходатаемъ по чужимъ дѣламъ, карается какъ за лжесвидѣтельство безъ присяги, d) представленіе ложныхъ свѣдѣній о своемъ имуществѣ для неуплаты судебн. пошлинъ. Отличіе лжесвидѣтельства отъ ложной присяги—въ томъ, что лжеприсяга не можетъ быть безъ присяги, и субъектомъ ея является не только свидѣтель, но и сторона въ дѣлѣ при очистительной присягѣ. По Улож. два вида лжеприсяги: съ намѣреніемъ—поселеніе, и безъ него, при замѣшательствѣ въ трудныхъ случаяхъ,—за это исправит. наказ. и церковное покаяніе.

3. Укрывательство преступниковъ: 1) обвиняемыхъ и 2) обвиненныхъ. Побѣгъ и содѣйствіе побѣгу. Побѣгъ, есть уходъ изъ подъ стражи. За него каторга до безсрочной, если было учинено при этомъ убійство или поджогъ.

Вопросъ 4-й.

Виновникъ преступнаго дѣянія.—Вмѣняемость.—Преступленія по службѣ государственной и общественной.—Превышеніе власти, бездѣйствіе власти.

Виновникъ преступнаго дѣянія. Субъективная виновность имѣется, когда лицо дѣйствительно понимаетъ, предусматриваетъ и сознаетъ запрещеніе закона и послѣдствія своего дѣянія и можетъ принять запрещеніе закона въ руководство своей дѣятельности. Элементомъ субъективной виновности является познавательная способность и возможность руководиться закономъ. Когда имѣется на лицо сознаніе противузаконности дѣянія и его послѣдствій, тогда имѣется умыселъ—dolus.

Вмѣняемость. Субъектъ преступнаго дѣянія долженъ быть вмѣняемымъ, т. е. обладать извѣстными психическими свойствами, совокупность которыхъ называется вмѣняемостью, или уголовной дѣеспособностью. Сообразно цѣли уголовной кары опредѣляются (по Таганцеву) и тѣ качества лица, при которыхъ оно можетъ считаться способнымъ ко вмѣненію совершенныхъ имъ противозаконныхъ дѣяній. Состоянія организма, обусловливающія вмѣняемость, распадаются на двѣ группы: одни устраняютъ вмѣняемость безусловно, другіе не безусловно, но лишаютъ на время способности сознанія. Къ первому виду относится дѣтскій возрастъ, ко второму душевныя болѣзни, слабоуміе.

Устраняютъ вмѣняемость по Улож. (ст. 92). а) Малолѣтство. Два періода: при первомъ невмѣняемость безусловно достовѣрна, при второмъ вѣроятна. Наше законод.

выдѣляетъ еще третій періодъ—несовершеннолѣтніе признаются невмѣняемыми по отношенію къ извѣстнымъ дѣяніямъ. Уложеніе наше положило въ основу дѣленія климактерическіе періоды. Они были еще у римлянъ—7 л., 14 л. и 21 годъ. Для каждаго возраста Уложеніе, кромѣ смягченія наказанія, признаетъ и извѣстную невмѣняемость (ст. 92). До 10 лѣтъ она безусловна, (ст. ст. 94 и 137), а съ 14 лѣтъ—періодъ условной вмѣняемости. Малолѣтніе отъ 10—14 лѣтъ за преступленія, наказываемыя не ниже тюрьмы, могутъ быть отдаваемы въ исправительные пріюты, а если не выше тюрьмы, то исправительному домашнему наказанію. То же наказаніе для лицъ отъ 14—17 л., если они дѣйствовали безъ полнаго разумѣнія. Всѣ до 21 года не подвергаются никакому наказанію за дѣянія неосторожныя, а лишь домашнему исправленію. b) Идіотство—полная слабость умств. способностей (ст. 95). c) Глухонѣмота. d) Старческое одряхлѣніе (ст. 97). e) Болѣзненное безпамятство (ст. 96) (у насъ только для больныхъ, хотя потеря сознанія возникаетъ и отъ другихъ причинъ). f) Душевныя болѣзни (ст. 95),—не всякій психопатъ невмѣняемъ. g) Сонное состояніе—все равно здоровый ли сонъ, или лунатизмъ, или просонки. Ст. 97 говоритъ о лунатизмѣ. Сходно со сномъ—опьяненіе отъ питій. Законъ не даетъ льготы пьянымъ, а равно и опьяненію другими веществами. Старое западно-европ. право смотрѣло на опьяненіе, какъ на увеличивающее вину обстоятельство. Это отразилось на ст. 106 Уложенія.

Вмѣняемость опредѣляется по моменту совершенія дѣянія. Это трудно при преходящихъ явленіяхъ, способныхъ устранить вмѣняемость.

Преступленія по службѣ есть преступленія противъ порядка управленія, но со стороны органовъ власти 1) прест. чисто служебныя и 2) общія прест. должностныхъ лицъ. Къ первымъ относ.: I *Превышеніе власти*. У насъ не наказуется лишь превышеніе при явной необходимости,— наказаніе отъ исключенія изъ службы до высшаго исправительнаго. Квалифицирующее обстоятельство—намѣреніе учинить преступленіе уголовное, или допустить его. II. *Бездѣйствіе власти* есть неисполненіе, или несвоевременное исполненіе. При бездѣйствіи власти, безпорядки и ухищренія производятся третьими лицами, а при нерадѣніи и медленности самой виновной властью. Наказаніе то же, что и за превышеніе. Въ видѣ самостоят. преступленій Уложеніе преслѣдуетъ: 1) употребленіе истязаній и жестокостей (ст. 345),—наказаніе отъ тюрьмы до высшихъ исправительныхъ, 2) оскорбленіе словомъ, или дѣйствіемъ частнаго лица должностнымъ, отправляющимъ службу, наказаніе, какъ за личную обиду, 3) незаконное лишеніе свободы (ст. 348). 4) неисполненіе указовъ и предписаній законныхъ по службѣ требованій (ст. ст. 329—337),—наказаніе отъ выговора до каторги сообразно власти, издавшей указъ, 5) взяточничество; сюда входитъ даже принятіе награды за дѣйствіе, подлежащее исполненію безмездно, это a) мздоимство—(исключеніе отъ должности и штрафъ), b) лихоимство, учиненіе нарушенія обязанностей службы за мзду, c) вымогательство, притѣсненіями, угрозами и насиліями, d) производство сборовъ свыше законной нормы, или неустановленное, — наказаніе отъ исправит. до каторги (ст.ст. 377—379). Лиходатели (за исключ. 382 ст.) не ка-

раются. Злоупотребленій по службѣ—три вида: 1) неправосудіе; 2) присвоеніе, растрата и нарушеніе правилъ храненія имущества. 3) Общія преступленія по службѣ, когда къ нарушенію служебныхъ обязанностей присоединяются и дѣянія общепреступныя. Сюда относятся присвоеніе, растрата и подлогъ по службѣ. Уложеніе знаетъ три вида подлога: а) общій, сводящійся къ сокрытію истины въ оффиціальной бумагѣ—поселеніе, b) выдача ложныхъ свидѣтельствъ о болѣзни, бѣдности—отрѣшеніе отъ должности, с) завѣдомо ложное изложеніе Высочайшихъ повелѣній, указовъ Сената и другихъ мѣстъ.

Вопросъ 5-й.

Предметъ преступнаго дѣянія, условія, устраняющія противузаконность посягательства: исполненіе закона, осуществленіе права.— Угрозы, насиліе и принужденіе.

Предметъ преступнаго дѣянія. Преступное дѣяніе, будучи нарушеніемъ нормъ положительнаго права, заключаетъ въ себѣ моментъ матеріальнаго или идеальнаго вреда лицамъ, или обществамъ. Преступное дѣяніе, или причиняетъ дѣйствительный вредъ, или представляетъ собою опасность вреда. Объектомъ прест. дѣянія представляется: 1) непосредственный предметъ посягательства, 2) отвлеченный интересъ всего общежитія. Соединеніе обоихъ моментовъ образуетъ понятіе объекта и обосновываетъ собою составъ преступнаго дѣянія.

Условій, устраняющихъ противузаконное посягательство четыре: 1) исполненіе закона, 2) осуществленіе правъ,

данныхъ закономъ, 3) необходимая оборона и 4) согласіе пострадавшаго. Исполненіе закона—эти случаи должны быть точно опредѣлены. Осуществленіе права—qui jure suo utitur, nemini facit injuriam—два рода: 1) осущ. дисциплинарной власти и 2) осущ. имущественныхъ правъ. Осущ. имущ. правъ дѣлится на три группы: a) путемъ осущ. своего права, несмотря на вредъ имущ. другого (кромѣ истребленія огнемъ), b) возстановляя нарушенное свое имущ. право, вторгаются въ сферу правъ другихъ, c) когда осущ. имущ. правъ связано съ лишеніемъ жизни, или поврежденіемъ здоровья, законод. не признаетъ этого рода осущ. преступнымъ, но ограниченія есть—объ оставленіи человѣка въ опасности, о неподаніи помощи погибающему (ст. 1521).

Угрозы, насиліе, принужденіе. Принужденіе—двухъ родовъ—физическое, или насиліе, и психическое—наказаніе арестъ до 3 мѣсяцевъ. Виды и квалификаціи—насиліе надъ родителями, къ преступному дѣянію, къ злоупотребленію властью. Угроза—умышленное стращаніе причиненіемъ какого нибудь зла. Наше право караетъ лишь угрозу насильственными дѣйствіями и поджогомъ. Объектъ ея—свобода угрожаемая. Условіе—умышленность. Квалифицированная,—когда угрожаютъ родителямъ, начальству, благодѣтелямъ, для вымогательства имущества, или принужденія къ противузаконному дѣянію.

Вопросъ 6-й.

Необходимая оборона и согласіе пострадавшаго.—Лихоимство и вымогательство.

Необходимая оборона имѣетъ мѣсто, когда лицо, защищая себя или свои блага, нарушаетъ право и блага нападающаго. Условія ея: 1) противозаконность нападенія, 2) опасность отъ нападенія должна быть дѣйствительная и въ настоящемъ, наличная, 3) нѣтъ права необходимой обороны, если нападеніе уже окончено и права нарушены. Право, нарушаемое при защитѣ, не должно быть важнѣе того, которому грозила опасность, но это невѣрно, а оборона должна соразмѣряться съ силой нападенія, и должна равняться силѣ нападенія. Въ западно-европейскомъ правѣ было стремленіе съузить оборону, т. к. госуд. власть усматривала въ ней элементы мести и частной расправы. Эти ограниченія были чужды старому русскому праву. По Уложенію оборона допускается для защиты жизни, здоровья, свободы, имущ. правъ. Оборона чести допускается лишь для женщинъ, но не для мужчинъ (ст. 102). Причиненіе смерти нападающему допускается лишь въ случаяхъ посяганія на жизнь, честь и цѣломудріе женщины. Наше право смѣшиваетъ оба способа размѣра обороны,—т. е. по важности правъ и благъ и по силѣ нападенія. Правомѣрность обороны зависитъ отъ невозможности прибѣгнуть къ защитѣ начальства. Оборона третьихъ лицъ вполнѣ допускается (ст. 103). Оборона противъ незаконныхъ дѣйствій органовъ власти тоже допускается.

Согласіе пострадавшаго. Большинство правъ и благъ, признанныхъ закономъ, таковы, что посягательство на нихъ является противоправнымъ, по скольку оно совершено противъ воли ихъ субъектовъ. Но есть такія блага, посягательство на которыя можетъ быть обложено наказаніемъ, даже при согласіи пострадавшаго, напр., на жизнь и тяжкое тѣлесное поврежденіе, но отнюдь не на имущество, честь и тѣлесную неприкосновенность. Вопросъ о согласіи пострадавшаго не имѣетъ мѣста въ дѣяніяхъ: 1) политическихъ, религіозныхъ—за неимѣніемъ пострадавшаго субъекта, 2) въ дѣяніяхъ противъ свободы и изнасилованіе, 3) въ дѣяніяхъ, посягающихъ на права лицъ малолѣтнихъ и невмѣняемыхъ.

Согласіе пострадавшаго не исключаетъ возможности признать фактъ преступнымъ съ точки зрѣнія правовыхъ отношеній ко всему обществу (вмѣсто изнасилованія съ кровосмѣшеніемъ, при согласіи остается все же кровосмѣшеніе).

Ст. Улож. 1475 участіе въ самоубійствѣ и убійство по согласію наказываетъ какъ убійство обыкновенное, а по Проэкту новаго Улож. облагаетъ меньшимъ наказаніемъ убійство изъ состраданія и по настоятельной просьбѣ убитаго.

Лихоимство и вымогательство смотри вопросъ 4-й.

Вопросъ 7-й.

Преступное дѣйствіе. -- Подлогъ.

Преступное дѣйствіе. Область дѣяній, нарушающихъ нормы правопорядка, раздѣляется: на нарушенія, влеку-

щія за собой наказаніе и не влекущія, охраняемыя принужденіемъ къ исполненію, или имущественнымъ взысканіемъ и не охраняемыя, и, наконецъ, охраняемыя принужденіемъ, или наказаніемъ и не охраняемыя. Для уголовнаго права важно дѣленіе дѣяній на наказуемыя и ненаказуемыя. Наказуемыя нарушенія нормъ суть преступныя дѣянія, или неправда уголовная. Оно состоитъ изъ двухъ элементовъ: противоправности и наказуемости.

Элементы далеко не всегда совпадаютъ и обладаютъ свойствомъ измѣнчивости сообразно измѣненіямъ въ понятіяхъ общества (чадоубійство ст. 1451 сравниваетъ со вторичнымъ убійствомъ, а по Алексѣю Мих.—тюрьма на 1 годъ). Въ качествѣ мотивовъ наказуемости выдвигаются: невознаградимость и важность сдѣланнаго вреда, повторяемость дѣянія, злоупотребленіе государственными учрежденіями и учеными открытіями (абортъ). Преступное дѣйствіе можетъ выражаться въ совершеніи чего-нибудь, что противорѣчитъ цѣлямъ государства (эта норма защитительная, delictum commissionis) и государство требуетъ содѣйствія гражданина для своихъ цѣлей посредствомъ нормъ требовательныхъ (тутъ, если не совершитъ, то delictum commissionis). Содержаніе преступнаго дѣянія. По содержанію преступное дѣяніе можетъ быть, или наносящимъ вредъ, или хотя и не наносящимъ вреда, но представляющимъ опасность таковаго, или простымъ непослушаніемъ волѣ законодателя. Преступное дѣяніе, какъ вредъ. Въ древнѣйшую эпоху преступное дѣяніе является по преимуществу вредомъ личнымъ, дѣяніемъ частнаго характера, нынѣ выдвигается ученіе, что всякое

нарушеніе права отдѣльнаго лица есть вмѣстѣ съ тѣмъ нарушеніе общественное и преступныя дѣянія частныя представляютъ теперь исключеніе. Частныя отличаются отъ общественныхъ тѣмъ, что въ первыхъ инипіатива преслѣдованія и права прекращенія принадлежитъ потерпѣвшему. Нарушенія права общественнаго, напр., кража. Два частныхъ преступныхъ дѣянія поглощаютъ другъ друга (напр., взаимное оскорбленіе), этого нѣтъ при вредѣ общественномъ. Теорія Фейербаха исключила изъ области преступныхъ дѣяній грѣхъ и безнравственность. Преступное дѣяніе можетъ заключать въ себѣ опасность вреда—напр., скорая ѣзда по городу. Съ формальной и съ судебно-практической точки зрѣнія преступнымъ дѣяніемъ именуется все, что запрещено подъ страхомъ наказанія, т. е. всякое непослушаніе. Этотъ взглядъ въ особенности ясно выражается въ эпохи сильнаго абсолютизма или коренныхъ реформъ (эпоха Петра I). Моментъ безнравственности, или грѣховности, заключающійся въ преступномъ дѣяніи, не долженъ имѣть для него никакого существеннаго значенія. Въ эпохи теологической окраски государства (средніе вѣка, а у насъ—Ал. Михайл.) въ спискѣ преступныхъ дѣяній является цѣлый рядъ дѣяній грѣховныхъ.

Дѣленіе преступныхъ дѣяній по содержанію (см. выше) и по внѣшнему признаку. Это послѣднее имѣетъ практическое значеніе. Проэктъ новаго Улож. всѣ преступныя дѣянія по тяжести наказанія раздѣляетъ на преступленія, проступки и нарушенія, въ цѣляхъ кодификаціонно-техническихъ. Старая юридическая школа, дѣлила всѣ правонарушенія на три вида неправды: 1) неправда

уголовная, 2) неправда гражданская и 3) неправда полицейская, сообразно тремъ видамъ судовъ, но это дѣленіе не выдерживаетъ критики—потому что неправда уголовная въ то же время можетъ быть и неправдой полицейской. Полагаютъ, что неправда гражданская имѣлась, когда требовалось одно лишь возмѣщеніе со стороны виновнаго вреда по денежной его оцѣнкѣ, если это возможно, такъ что гражд. неправда не есть вовсе особый родъ неправды, а есть лишь извѣстный ея моментъ, заключающійся въ способности вреда быть возмѣщеннымъ. Полицейская неправда, какъ особый родъ неправды, не существуетъ,—а подъ нею теперь подразумѣваются тѣ преступныя дѣянія, которыя имѣютъ своимъ содержаніемъ не наличный вредъ, а одну лишь опасность вреда.

Подлогъ есть составленіе фальшивыхъ документовъ или подложное измѣненіе содержанія настоящихъ документовъ. Это—съ формальной стороны, а по существу—подлогъ есть завѣдомо ложное удостовѣреніе какого-либо юридич. дѣйствія, или права посредствомъ фальшиваго документа (объектъ подлога). Подлогъ бываетъ: 1) въ видѣ подделки акта и 2) подлогъ въ актѣ. Для состава преступленія необходимо пользованіе подлогомъ. Виды подлога: 1) Подлогъ оффиціальныхъ актовъ (законодат. и именныхъ указовъ),—наказаніе отъ исправит. до каторги безъ срока, а при явкѣ съ повинною, или неупотребленіи подлога—арестъ до 3 недѣль. Сюда же относятся подлоги въ актахъ состояній и подлогъ паспортовъ и видовъ, а также и проживательство по чужому виду. Легкій случай подлога—представленіе подложнаго свидѣтельства о болѣзни. 2) Подлогъ частныхъ актовъ: нотаріаль-

ныхъ—поселеніе или высшее исправительное, духовныхъ завѣщаній (подписаніе духовн. зав. свидѣтелями послѣ смерти наслѣдодателя), векселей (поселеніе), частныхъ писемъ и бумагъ. Подлогъ есть преступленіе общественное, посягающее на общественное довѣріе.

Вопросъ 8-й.

Формы преступной дѣятельности.—Виды убійства.

Формы преступной дѣятельности. Преступное дѣяніе является или въ формѣ положительнаго дѣйствія—delictum commissionis, или въ формѣ простого неисполненія, или опущенія—delictum ommissionis. Формы—преступное бездѣйствіе и содѣяніе. Причиненіе можетъ принять внѣшній видъ бездѣйствія, такъ что преступное бездѣйствіе по содержанію есть такая же причиняющая дѣятельность, какъ и содѣяніе. Преступное дѣяніе требуетъ для бытія своего реальнаго воспроизведенія во внѣшнемъ мірѣ тѣхъ явленій, которыя указаны въ диспозитивной части уголовнаго закона. Явленія же не возникающія реально, а лишь воображаемыя, носятъ названіе мнимаго преступнаго дѣянія—delictum putativum и не могутъ служить основаніемъ для уголовной отвѣтственности.

Виды убійства. Въ основаніе квалификаціи наше Уложеніе кладетъ: свойства объекта, способъ дѣятельности и обстоятельства повторенія и соучастія.

I. Виды убійства по объекту: 1) отцеубійство (каторга безъ срока, безъ перевода въ разрядъ исправляющихся), 2) убійство родственника (каторга безъ срока за предумыш-

ленное, до 15 лѣтъ за умышленное, за аффектированное отъ 4—15 лѣтъ), 3) убійство другихъ лицъ, сравниваемыхъ съ родными—начальника по службѣ, господина и его семейства, воспитателей, хозяина, мастера, содержателя, (наказаніе—какъ за простое убійство), 4) убійство священника при совершеніи требы (каторга безъ срока, даже при аффектѣ), 5)—беременной женщины (при предумышленномъ—безъ срока, при умыслѣ—отъ 15—20 л.). II. Съ точки зрѣнія способа дѣятельности въ новѣйшихъ кодексахъ отпадаетъ, а наше право выдвигаетъ: 1) общеопасность способа (убійство чрезъ поджогъ, стрѣльба въ толпу), 2) жестокость (чрезъ истязаніе), 3) коварство (при заманиваніи жертвы въ уединенное мѣсто, а также отравленіе). III. По мотиву дѣятельности: 1) убійство съ корыстной цѣлью, 2) убійство для облегченія иного преступленія, или для побѣга, 3) убійство по фанатизму. IV. По обстоятельствамъ повторенія: повтореніе является квалифицирующимъ лишь при предумышленномъ убійствѣ. V. По соучастію: увеличивается отвѣтственность для зачинщика.

Привиллегированныя убійства. 1) Аффектированное, т. е. въ запальчивости и раздраженіи (ст. 1455), 2) убійство при превышеніи предѣловъ необходимой обороны (ст. 1467)—легчайшій видъ убійства, 3) дѣтоубійство—матерью незаконнорожд. ребенка при самомъ его рожденіи (ст. 1460)—наказаніе смягчается при непрямомъ умыслѣ, 4) умерщвленіе плода (ст. 1461) или урода (ст. 1469).

---

*

Вопросъ 9-й.

Причинная связь преступнаго дѣйствія съ послѣдствіемъ.—Преступленіе противъ жизни.—Составъ и наказуемость умышленнаго и неосторожнаго лишенія жизни.

Причинная связь преступнаго дѣйствія съ послѣдствіемъ. Вмѣненіе, или субъективная виновность, предполагаетъ наличность объективной связи между правонарушеніемъ и дѣятельностью лица, которому это правонарушеніе вмѣняется. Современное уголовное право не признаетъ человѣка отвѣтственнымъ за простое допущеніе извѣстнаго явленія, а если иногда и есть на то предписаніе закона, то при неисполненіи законъ наказываетъ, какъ за delictum ommissionis, а не какъ за причиненіе этого явленія. Когда мы говоримъ, что человѣкъ причинилъ преступное послѣдствіе, то этимъ мы утверждаемъ лишь одно, а именно, что дѣятельность этого человѣка является однимъ изъ условій этого послѣдствія, причемъ значеніе предшествующаго факта, какъ условія послѣдующаго явленія, не зависитъ отъ способа дѣйствія силы (психическія и физич. дѣйствія). Что касается средствъ къ совершенію преступнаго дѣянія, то ихъ нельзя раздѣлить на преступныя и непреступныя—всѣ средства одинаковы, если производятъ тѣ же дѣйствія. По содержанію же причиняющія дѣйствія могутъ быть двухъ родовъ: 1) человѣкъ своимъ дѣйствіемъ создаетъ положительныя условія для возникновенія послѣдствія, 2) или устраняетъ условія препятствующія, или отрицательныя, и тѣмъ даетъ возможность дѣйствовать условіямъ положительнымъ (вредоноснымъ). Первоначальная теорія причинной

связи (она возникла примѣнительно къ преступ. противъ жизни и здоровья), бывшая въ ходу до конца XVIII вѣка, требовала для вмѣненія смертельнаго исхода, чтобы поврежденіе влекло за собою смерть необходимо и безъ возможности излѣченія. Въ это же время имѣла мѣсто теорія критическихъ дней (отъ 40 дней до 7). Поворотъ произвели въ началѣ XIX в. работы Штюбеля и Фейербаха—по ихъ теоріи для вмѣненія смертельнаго исхода требовалось, чтобы поврежденія являлись лишь достаточной причиной воспослѣдовавшей смерти. Дополнили эту теорію Кругъ и Глазеръ правиломъ, что причиной извѣстнаго послѣдствія должно считаться такое дѣйствіе человѣка, которое является однимъ изъ условій послѣдствія. Такъ смотритъ и современная теорія. Причиненіе можетъ проявиться въ содѣяніи и въ бездѣйствіи, причемъ причиняющій моментъ лежитъ въ самомъ бездѣйствіи, а не въ положительныхъ дѣйствіяхъ, которыя предшествуютъ бездѣйствію—эту теорію установилъ Биндингъ.

Преступленіе противъ жизни—есть причиненіе виновнымъ смерти другому лицу. Убійство по согласію убитаго у насъ приравнивается къ обыкновенному убійству. Убійство не наказуемо при необходимой оборонѣ, а также при исполненіи долга службы (карантинъ, побѣгъ). Для состава преступленія не требуется жизнеспособности объекта. Убійство урода особо привиллегировано, (это не выдѣлено въ иностранныхъ законодательствахъ). Для состава прест. лишенія жизни надо, чтобы жизнь началась. Этотъ моментъ—рожденіе, а до момента рожденія—есть умерщвленіе плода. Формы, способы и средства при лишеніи жизни безразличны. Убійство бываетъ: 1) слу-

чайное, 2) неосторожное и 3) умышленное. Первое ненаказуемо, (церковное покаяніе по желанію—ст. 1470). При неосторожномъ—наше право признаетъ преступную самонадѣянность и небрежность, приравнивая ихъ къ такъ назыв. непрямому умыслу. Три вида неосторожности 1) низшій, граничащій со случайностью—внушеніе (ст. 110) 2) обыкновенная (ст. 1468)—тюрьма или арестъ, т. е. отъ дѣйствій непреступныхъ, 3) неосторожная—смерть отъ дѣйствій, которыя сами по себѣ преступны (ст. 1468), т. е. противныхъ постановленіямъ, ограждающимъ обществ. порядокъ и личную безопасность, и болѣе тяжкія—дѣянія умышлен., т. е. легкое насиліе, которое вообще неопасно для жизни, а въ данномъ случаѣ кончилось смертью. Выдѣляется убійство въ дракѣ (ст. 1465), т. е. въ добровольной схваткѣ; добровольность есть ея главное условіе, наказаніе—тюрьма. Высшая степень неосторожности при тяжкихъ посягательствахъ—мученія, увѣчья, раны (ст. ст. 1484, 1488, 1490); наказаніе—каторга. Умышленное убійство—наиболѣе тяжкая форма убійства, также и преступное безразличіе. Законодат. различаетъ умышленное и предумышленное убійство. Всѣ кодексы, не отмѣнившіе смертную казнь, примѣняютъ ее ко второму виду. Наше законод. различаетъ убійство предумышленное (ст. 1454), умышленное, но безъ заранѣе обдуманнаго намѣренія (ст. 1455) и убійство въ запальчивости и раздраженіи (ст. 1455). Наше право караетъ и приготовленіе къ убійству (ст. 1457).

Вопросъ 10-й.

Преступная воля.—Умерщвленіе плода.

Преступная воля есть стремленіе къ нарушенію правопорядка. Степень ея напряженности вліяетъ на примѣненіе къ правонарушителю уголовной кары той или иной силы. Эта напряженность обнаруживается въ обстоятельствахъ, сопровождающихъ преступленіе. Они бываютъ: увеличивающіе вину и уменьшающіе вину. Въ ст. 129 обстоятельства, увеличивающія вину, перечислены въ 10 пунктахъ. Въ ст. 134 перечислены въ 9 пунктахъ обстоятельства, уменьшающія вину. Андропологическая школа къ послѣднимъ относится несочувственно (Гарофало).

Умерщвленіе плода. Для состава преступленія «лишенія жизни» необходимо, чтобы жизнь «началась». Въ настоящее время моментомъ начала жизни считается моментъ рожденія, хотя бы самостоятельная, внѣутробная жизнь еще не началась. До этого момента мы имѣемъ дѣло съ т. н. «умерщвленіемъ плода». Хотя плодъ въ утробѣ матери не можетъ быть признанъ вполнѣ человѣкомъ, но онъ признается субъектомъ правъ и состоитъ подъ охраной закона. Такъ какъ посягательство на плодъ соединяется обыкновенно съ опасностью для жизни и здоровья матери, то соображенія общественнаго интереса вынуждаютъ охранять плодъ независимо отъ желанія или нежеланія матери, но отсутствіе этого согласія (желанія) увеличиваетъ отвѣтственность виновнаго, которая еще болѣе усиливается, если послѣд-

ствіемъ изгнанія (умерщвленія) плода была смерть женщины (ст. ст. 1461—1463). Такъ смотритъ на это дѣяніе и русское право: субъектъ его—всякое лицо (не одна мать), объектъ—плодъ зачатый, хотя еще не рожденный, но въ моментъ учиненія дѣянія онъ долженъ обладать жизнью (рѣшенію этого вопроса помогаетъ экспертиза); необходимъ «умыселъ», притомъ «противозаконный» (почему врачъ, напр., можетъ умертвить плодъ, если это нужно для спасенія матери). Наказаніе—каторга (безъ согласія матери) и поселеніе (при согласіи матери).

Вопросъ 11-й.

Умыселъ и его виды.—Самоубійство.

Умыселъ есть сознаніе совершаемаго, предвидѣніе послѣдствій и сознаніе противузаконности дѣянія (dolus), а самое дѣяніе называется умышленнымъ. Элементы умысла: сознаніе совершаемаго, предвидѣніе послѣдствій и сознаніе противозаконности. Послѣднее выражается принципомъ: error juris semper nocet. Сознаніе противозаконности всегда считается въ наличности—незнаніе закона всегда во вредъ виновнику преступнаго дѣянія. Уложеніе не даетъ опредѣленія умысла, но вышеприведенное опредѣленіе выводится изъ статьи 1458—«зная и предвидя».

Виды умысла: 1) умыселъ въ тѣсномъ смыслѣ—dolus и 2) преступное безразличіе—dolus eventualis. Съ начала 19 вѣка теорія и законодательство выдвинули другой при-

знакъ—не содержаніе понятія умысла, а бо́льшую или меньшую интенсивность преступнаго настроенія лица. Съ этой точки зрѣнія является: зрѣлая обдуманность, когда протекаетъ довольно времени между предвидѣніемъ послѣдствій и совершеніемъ дѣянія,—у насъ въ Уложеніи таково заранѣе обдуманное намѣреніе, или интенсивность выражается въ фактѣ обдуманности совершенія преступнаго дѣянія. Интенсивность умаляется, если преступное настроеніе возникло въ состояніи страстнаго возбужденія—умыселъ въ запальчивости и раздраженіи. Умыселъ, не подходящій подъ эти типы, является простымъ умысломъ. Составители Проэкта новаго Уложенія не сочли за нужное внести тройственное дѣленіе умысла въ текстъ закона, считая достаточнымъ наложеніе наказаній сообразно конкретнымъ обстоятельствамъ.

Самоубійство наше право караетъ (въ ст. ст. 1472—1476) также, какъ и покушеніе на него, пособничество и подстрекательство къ нему, если оно не совершено въ состояніи безумія, безпамятства, или великодушнаго патріотизма, чтобъ не выдать государственной тайны, или, наконецъ, женщиной, обороняющей свое цѣломудріе. Законъ особо выдѣляетъ побужденіе къ самоубійству лица подчиненнаго посредствомъ злоупотребленія. Сборникъ 1872 года указываетъ, что кромѣ лишенія христіанскаго погребенія, завѣщаніе и вообще предсмертныя распоряженія самоубійцы считаются ничтожными.

Вопросъ 12-й.

Неосторожность.--Вліяніе случая, ошибки, принужденія.—Задержаніе и заключеніе.

Неосторожность. Подъ понятіе неосторожности подходятъ такія дѣйствія, которые не только in concreto доказали свою опасность своими результатами, но и вообще заключали въ себѣ опасность ихъ возникновенія. Эта послѣдняя группа есть неосторожность—culpa. Законъ долженъ опредѣлить тотъ вредъ, который считается достаточнымъ доказательствомъ опасности дѣйствія. Но наказаніе всѣхъ дѣйствій, могущихъ произвести указанный вредъ, независимо отъ условій и обстановки ихъ совершенія, привело бы къ величайшему стѣсненію общественной дѣятельности, поэтому необходимо извѣстное ограниченіе, такъ что въ дѣйствительсти наказуются не послѣдствія, вызванныя безъ умысла, а дѣйствія ихъ причинившія,—эти дѣйствія подходятъ подъ понятіе неосторожности. Вмѣненіе за culpa законъ долженъ устанавливать лишь въ тѣхъ случаяхъ, когда интересы безопасности не могутъ быть достаточно ограждены наказуемостью опасныхъ дѣяній, самихъ по себѣ. Критеріемъ размѣра наказанія за culpa долженъ служить не размѣръ возникшаго вреда, а размѣръ вреда возможнаго. Но господствующая теорія вмѣненія за неосторожность иная—законъ можетъ облагать наказаніемъ не только сознательныя правонарушенія, но и такія, которыя совершались, хотя и безъ сознанія и предвидѣнія ихъ послѣдствій, но съ возможностью такого сознанія. Такъ что culpa вмѣняется, когда субъектъ, хотя и не

сознавалъ, но могъ и долженъ былъ сознавать. Такъ смотрятъ на это Уложеніе и Проэктъ.

Виды неосторожности: виновность неумышленная является въ двухъ формахъ: 1) когда лицо сознаетъ совершаемое и послѣдствія, но не желаетъ ихъ и надѣется избѣгнуть,—это есть преступная самонадѣянность, luxuria, 2) когда не сознаетъ совершаемаго и послѣдствій, но по обстоятельствамъ, при которыхъ совершаетъ дѣяніе, могъ бы это сдѣлать—это есть неосторожность въ тѣсномъ смыслѣ, или небрежность, culpa. Culpa по содержанію своему можетъ относиться: a) или къ дѣйствію и послѣдствіямъ его, b) или къ знанію и оцѣнкѣ фактическихъ обстоятельствъ, отъ которыхъ зависитъ преступное дѣянія, или къ знанію и оцѣнкѣ юридическаго свойства дѣйствія, т. е. его противозаконности. Въ старомъ правѣ дробленія видовъ culpa: culpa levis, levior, levissima, culpa lata, latior, latissima.

Случай (casus) подраздѣляется въ Проэктѣ на casus непосредственный и casus посредственный, или въ послѣдствіяхъ. Старая нѣмецкая доктрина еще выдѣляла casus mixtus. Ст. 5 Уложенія дѣйствіе, вытекающее изъ casus, считаетъ не подлежащимъ вмѣненію, по статьѣ же 110 casus подлежитъ вмѣненію, а Проэктъ говоритъ: не вмѣняется въ вину дѣяніе, коего причинившій не могъ предвидѣть, или предотвратить, а также и послѣдствія дѣянія, хотя бы и запрещеннаго закономъ. Фактическое заблужденіе (error facti) получается, когда лицо не сознавало и не могло сознать какихъ-либо фактическихъ обстоятельствъ, отъ которыхъ зависѣла преступность дѣянія. Error facti есть основаніе невмѣненія,

если ошибка неустранима. Уложеніе даетъ опредѣленіе error facti въ ст. 99.

Принужденіе, или vis absoluta, когда лицо подъ вліяніемъ превосходящей силы не могло предотвратить извѣстнаго своего движенія или его послѣдствій. Проэктъ при опредѣленіи casus охватываетъ и vis absoluta словами «не могъ предотвратить». Принужденіе бываетъ двухъ родовъ—физическое, или насиліе, и психическое. Наказаніе—арестъ до 3 мѣсяцевъ. Виды квалификаціи—надъ родителями, къ преступленію, къ злоупотребленію властью. Что касается исполненій приказовъ начальства, то критика ихъ цѣлесообразности и достаточности ихъ фактическихъ основаній вовсе не принадлежитъ подчиненному. Законъ допускаетъ оцѣнку (даже требуетъ) съ точки зрѣнія формальной законности приказа. Статьи 393 403 Уложенія составлены въ этомъ духѣ. Проэктъ не почитаетъ преступнымъ дѣяніе, учиненное во исполненіе приказа по службѣ, буде сей приказъ данъ подлежащей властью съ соблюденіемъ правилъ на то установленныхъ и не предписывалъ дѣяніе явно преступное.

Задержаніе и заключеніе—подъ нимъ разумѣется умышленное лишеніе свободы посредствомъ противозаконнаго лишенія свободы захватомъ личности. Тяжесть наказанія зависитъ отъ продолжительности заключенія, родственности отношеній, способа отношенія и послѣдствія заключенія. Наказаніе отъ тюрьмы до высшихъ степеней каторги.

Вопросъ 13-й.

Состояніе крайней необходимости.—Поединокъ.—Похищеніе людей.

Крайняя необходимость имѣется тогда, если для человѣка является неизбѣжная опасность потерпѣть вредъ, если для устраненія его онъ прибѣгнетъ къ причиненію вреда постороннимъ лицамъ, или вообще къ совершенію дѣянія незаконнаго. Вредъ можетъ быть или отъ силъ природы, или животныхъ, или злой воли человѣка. Какъ видъ крайней необходимости разсматривается оборона противъ нападенія лицъ невмѣняемыхъ. Крайняя необходимость отличается отъ необходимой обороны тѣмъ, что при первой лицо не предупреждаетъ правонарушеніе, а только измѣняетъ направленіе зла, перенося его съ себя на другое лицо. Объемъ права крайней необходимости обратно пропорціоналенъ гражданской доблести. Поэтому прогрессивное законодательство должно по возможности ограничивать право крайней необходимости. Объемъ охраны правъ и благъ совершенно иной, чѣмъ при необходимой оборонѣ: для многихъ вовсе не допускается ссылка на крайнюю необходимость; для солдатъ, пожарныхъ, полицейскихъ ссылка допускается лишь при коллизіи двухъ равныхъ правъ, или высшаго съ низшимъ. Объемъ охраны при крайней необходимости долженъ соразмѣряться съ правомъ, которому грозитъ опасность, да и то если не было другихъ средствъ спасенія. Право крайней необходимости можно примѣнять и къ спасенію интересовъ близкихъ лицъ. Уложеніе соединяетъ опредѣленіе о крайней необходимости съ опредѣле-

ніемъ о vis absoluta. На основаніи статьи 100 можно охранять свою жизнь (совершенно неосновательно). Проэктъ сравнительно съ Уложеніемъ нѣсколько расширяетъ право, дѣлая важную ошибку распространеніемъ права крайней необходимости для спасенія правъ всѣхъ третьихъ лицъ. Проэктъ различаетъ два вида крайней необходимости: 1) на жизнь, допускается посягательства на всѣ права и жизнь ближняго; 2) спасеніе другихъ благъ и правъ, допускается причиненіе такого вреда, который спасающій считалъ маловажнымъ, сравнительно со спасаемымъ благомъ. Условіемъ права крайней необходимости поставляется неотвратимость опасности другими средствами и отсутствіе законнаго запрещенія для даннаго случая, или лица, уклоняться отъ опасности.

Поединокъ (дуэль). Воинскій уставъ Петра I караетъ смертью одинъ выходъ на поединокъ. Екатерининскій манифестъ смягчаетъ наказаніе и разсматриваетъ послѣдствія дуэли, какъ умышленное ихъ причиненіе—также и Сводъ Законовъ. Уложеніе создаетъ изъ поединка delictum sui generis, какъ преступленіе противъ личныхъ благъ. Это есть условленный, съ соблюденіемъ установленныхъ обычаевъ, бой, для удовлетворенія поруганной чести. Подъ понятіе поединка не подходитъ такъ называемая «американская дуэль»: у насъ она разсматривается, какъ самоубійство съ одной стороны и склоненіе къ нему съ другой. Къ отвѣтственности у насъ привлекаются и дуэлянты и секунданты, но врачи не преслѣдуются. Вызовъ и принятіе дуэли караются, какъ приготовленія. Выходъ на бой—какъ покушеніе. Отвѣтственость дуэлянтовъ опредѣляется тяжестью «послѣд-

ствій дуэли. За смерть и поврежденіе—заключеніе отъ 2-хъ мѣсяцевъ до 6 лѣтъ и 8 мѣсяцевъ.

Квалифицированные виды поединка: 1) Съ условіемъ биться на смерть—предложившему, въ случаѣ ея причиненія—ссылка (ст. 1504), а если убившій принялъ это условіе, то крѣпость на 10 лѣтъ, а свидѣтели—крѣпость на время отъ 2—4 лѣтъ. 2) Поединокъ безъ секундантовъ,—въ случаѣ смерти, наказаніе то же. Бой измѣннический—наказаніе какъ за предумышленное убійство.

Похищеніе людей. Физическій захватъ личности въ виду различныхъ цѣлей. Сюда относятся: 1) Работорговля (по нашему Уложенію, ограничивается умышленной продажей, или передачей русскаго подданнаго азіатскимъ, или другимъ иноплеменнымъ народамъ—каторга). 2) Похищеніе дѣтей (статьи 1407—1409)—подразумѣвается захватъ навсегда, а не на время (захватъ) по Уложенію до 7 лѣтъ, по Проекту—до 12, ребенка, не могущаго дать опредѣленнаго свѣдѣнія о своихъ родителяхъ. Законъ особо выдѣляетъ подмѣнъ дѣтей съ согласія родителей. Подмѣнъ карается лишь при желаніи скрыть истинное происхожденіе (отъ исправительныхъ наказаній до каторги). Самовольное оставленіе у себя заблудившагося ребенка—льготный срокъ трое сутокъ, а потомъ—наказаніе. 3) Похищеніе женщинъ преступно, если оно—противъ благъ этой женщины и учинено, противъ ея воли. Тяжесть наказанія обусловлена цѣлью похищенія. Если для изнасилованія, то карается, какъ за покушеніе на это. Если похищеніе направлено противъ супруга или родителя и ихъ правъ къ похищенной, то карается похититель и она сама, даже при ея согласіи на похищеніе.

За исключеніемъ наиболѣе тяжкихъ случаевъ, дѣла о лишеніи свободы подлежатъ порядку частнаго преслѣдованія.

Вопросъ 14-й.

Осуществленіе преступной воли. — Совершеніе. — Покушеніе и его виды. — Приготовленіе. — Изъявленіе умысла. — Тѣлесныя повреждения умышленныя; понятіе ихъ, классификація и наказуемость.

Преступное дѣяніе совершается или въ формѣ delictum commissionis, или delictum ommissionis и требуетъ для бытія своего реальнаго воспроизведенія тѣхъ явленій, которыя указаны въ диспозитивной части соотвѣтствующаго уголовнаго закона. Delictum putativum — преступленіе мнимое. Теорія права считаетъ преступное дѣйствіе совершившимся только тогда, когда дѣйствительно возникли тѣ явленія, которыя образуютъ собою, опредѣленный въ уголовномъ законѣ, составъ преступнаго дѣянія (ст. 10). Наказуемость предварительной дѣятельности можетъ быть обоснована двояко: или, какъ за начало совершенія преступнаго дѣянія (редуцированная, или относительная наказуемость), или какъ за delictum sui generis (абсолютная наказуемость); — обѣ эти наказуемости должны быть ниже наказуемости выполненнаго преступнаго дѣянія, отличеніе приготовительныхъ дѣйствій формальными признаками отъ дальнѣйшихъ ступеней предварительной дѣятельности впервые установлено французскимъ правомъ и цѣлесообразно. Ст. 8 Уложенія опредѣляетъ составъ приготовительныхъ дѣйствій, какъ пріисканіе, или пріобрѣтеніе средствъ для

совершенія преступнаго дѣянія. Проектъ опредѣляетъ, какъ пріобрѣтеніе или приспособленіе средствъ. Приготовленіе наказуемо только при особо тяжкихъ дѣяніяхъ. Основаніемъ ненаказуемости приготовленія служитъ отсутствіе объективнаго вреда и малозначительность субъективной виновности (статья 112).

Покушеніе и приготовленіе; границы между ними. Покушеніе есть дѣятельность, направленная къ осуществленію преступнаго намѣренія, но не приведшая къ этому. По статьѣ 9 Уложенія покушеніе есть начало исполненія, также и по Проекту. Задача объ этихъ границахъ пока не разрѣшена ни законодательствомъ, ни доктриной. Дѣленіе предварительной дѣятельности приготовленія и покушенія собственно невозможно, такъ что пріемъ стараго права, не сдѣлавшаго этого раздѣленія, заслуживаетъ предпочтенія. Теорія субъективная—гдѣ въ приготовленіи и въ покушеніи обнаружилась злая воля въ дѣйствіи, и теорія объективная—покушеніе начинается тамъ, гдѣ начинаются дѣйствія, направленныя къ воспроизведенію одного изъ элементовъ состава преступнаго дѣянія. По нашему Уложенію наказываются въ порядкѣ редуцированной наказуемости покушенія по всѣмъ преступнымъ дѣяніямъ, а всѣ законодательства и Code Penale всегда наказываютъ покушенія на высшія преступныя дѣянія, на среднія лишь въ случаяхъ, указанныхъ въ законѣ, а на маловажныя дѣянія—не наказуются. Эта система принята въ Проектѣ новаго Уложенія, сообразно дѣленію преступныхъ дѣяній, на: 1) преступленія, 2) проступки и 3) нарушенія.

Виды покушенія: 1) Оконченное и 2) Неоконченное, въ цѣляхъ соразмѣренія наказанія. Оконченное покушеніе, когда все сдѣлано, но результатъ не возникъ. Проектъ не дѣлаетъ такого различія. 3) Покушеніе прерванное и 4) Добровольно оставленное. Послѣднее не облагается наказаніемъ (статья 113). Въ нашемъ Уложеніи дѣленіе по степени близости покушенія къ преступному дѣянію отразилось въ статьѣ 114 въ размѣрѣ наказанія. 5) Покушеніе съ негодными средствами и надъ негоднымъ объектомъ должны быть признаны ненаказуемыми; покушенія съ негодными средствами дѣлили на двѣ группы: а) когда субъектъ составилъ планъ дѣйствія вполнѣ удовлетворительный и пригодный (но, напр., вмѣсто мышьяка всыпалъ сахару—случай этой категоріи даетъ основаніе для наказанія), b) когда въ самомъ планѣ коренится ошибка, дѣлающая его безплоднымъ (убійство посредствомъ молитвы)—это покушеніе ненаказуемо. По поводу взгляда на средства существуютъ субъективныя и объективныя теоріи, но онѣ не годны; наиболѣе распространенная теорія дѣлитъ средства на обсолютно негодныя и относительно негодныя. Первое покушеніе ненаказуемо, второе наказуемо. Но и эта теорія несостоятельна—средство негодное въ одномъ случаѣ годно въ другомъ (напр., стаканъ холодной воды для больного). 6) Покушеніе преступными или непреступными средствами наказуемо при первыхъ. Статья 115 Уложенія опредѣляетъ безнаказанность покушенія съ негодными средствами, приравнивая его къ простому умыслу, также и Проэктъ. Покушеніе надъ негоднымъ объектомъ, причемъ негодность объекта опредѣляется различными момен-

тами: 1) объекта не существуетъ вовсе (выстрѣлъ въ мертваго), 2) или объектъ самъ по себѣ вполнѣ пригоденъ, но находится въ такихъ внѣшнихъ условіяхъ, что преступленіе не могло совершиться (ударъ ножомъ человѣка въ кольчугѣ). Въ первомъ случаѣ покушеніе ненаказуемо. Во второмъ случаѣ покушеніе разсматривается, какъ съ негодными средствами.

Изъявленіе умысла. Его элементы: а) субъективный есть наличность сформированнаго умысла и б) объективный—обнаруженіе умысла во внѣ. Вопросъ о наказуемости при обнаруженіи умысла различаетъ наказуемость за умыселъ, направленный на извѣстный результатъ, а наказуемость за самый фактъ выраженія умысла, это delictum sui generis. Когда обнаруживается умыселъ, направленный на извѣстный результатъ, то cogitationis poenam nemo patitur, за исключеніемъ политическихъ (ст. 242); по отношенію ко второй категоріи наука допускаетъ наказуемость при обнаруженіи умысла, въ самомъ себѣ заключающаго вредъ (подметныя письма съ угрозою поджога). Въ статьяхъ 139 и 141 Мироваго Устава эти случаи называются угрозами.

Тѣлесныя поврежденія. По русскому праву объемъ тѣлесныхъ поврежденій ограниченъ причиненіемъ продолжительнаго тѣлеснаго страданія. Тѣлесныя поврежденія распадаются на случайныя, т. е. непредвидѣнныя дѣятелемъ—ненаказуемо (по ст. 1495), неосторожныя и умышленныя. Покушеніе при ранахъ немыслимо. Классификація тѣл. поврежденій—два признака: экономическій (неспособн. работать) и патологическій. Легкія, тяжкія, излѣчиваемыя, неизлѣчиваемыя, опасныя и неопасныя.

*

Виды—по нашему законодательству: 1) **Увѣчье—лишеніе** органа тѣла. Оно бываетъ: тяжкое—зрѣніе, **языкъ**, рука, нога, дѣтородныя части и неизгладимое обезображеніе лица; менѣе тяжкое,—т. е. постоянное ослабленіе указанныхъ органовъ, а также уничтоженіе прочихъ органовъ. Наказаніе отъ каторги до поселенія, высшихъ исправительныхъ до ссылки на житье и тюрьмы. 2) **Раны** (разрывы наружные, съ наружнымъ кровоизліяніемъ) онѣ—легкія и тяжкія, (неизлѣчимыя поврежденія здоровья)—ст. 1481. Наказаніе исправительное. На ряду съ ранами—переломы костей (ст. ст. 1483, 1484). 3) Разстройство здоровья тѣлеснаго и душевнаго; необходима предумышленность (ст. ст. 1486, 1487). 4) Побои (удары тупымъ орудіемъ), они—тяжкіе (опасные для жизни и неопасные) и легкіе (оскорбленіе дѣйствіемъ по ст. 1533—наказаніе высшее мировое). 5) Истязанія и мученія—наказаніе по ст. 1489 наравнѣ съ побоями тяжкими. 6) Сообщеніе заразительныхъ болѣзней (ст. 854)—тюрьма. 7) Травленіе животными (ст. 988). 8) Жестокое обращеніе. Квалифицированные виды тѣлесныхъ поврежденій: 1) смертельныя поврежденія безъ умысла умертвить (ст. 1484)—высшее исправительное. 2) Родственнику или супругу, наказаніе на три степени выше для родителей, или супруговъ, и на двѣ степени—прочимъ родственникамъ (ст. 1492). 3) Беременной женщинѣ. 4) Священнослужителю. 5) Больному—врачемъ. Порядокъ преслѣдованія за менѣе важныя поврежденія—по частной жалобѣ и прекращаются примиреніемъ. Поврежденія, причиненныя при эксплуатаціи желѣзныхъ дорогъ, подлежатъ публичному преслѣдованію.

Вопросъ 15-й.

Участіе въ преступленіи, его виды и отвѣтственность участниковъ.—Посягательства на священную Особу Государя Императора и членовъ Императорской Фамиліи.—Оставленіе въ опасности.

Участіе въ преступленіи. При соучастіи общіе принципы вмѣненія остаются одни и тѣ же: сознаніе совершаемаго и предвидѣніе послѣдствій. Соучастіе можетъ выразиться: въ присоединеніи дѣятельности самого пострадавшаго и въ присоединеніи дѣятельности другихъ лицъ. Первый случай не имѣетъ особаго значенія. Въ случаяхъ соучастія втораго рода юридическое понятіе соучастія опредѣляется знаніемъ каждаго изъ соучастниковъ о присоединяющейся дѣятельности другихъ соучастниковъ, каковое значеніе является необходимымъ условіемъ вмѣненія. Преступное дѣяніе должно быть вмѣнено всѣмъ соучастникамъ полностью, т. е. безъ всякаго распредѣленія отвѣтственности, но при этомъ уголовное право должно сообразовать размѣръ наказанія отдѣльныхъ лицъ съ особенностями ихъ субъективныхъ настроеній, съ объективнымъ составомъ ихъ дѣятельности, такъ какъ степени интенсивности преступнаго настроенія могутъ быть весьма различны у различныхъ лицъ, а равнозначительность всѣхъ условій для послѣдствія не исключаетъ возможности давать различнымъ актамъ дѣятельности различную оцѣнку съ точки зрѣнія ихъ значенія для уголовнаго права.

Виды соучастія. 1) Простѣйшій случай—совиновничество. При этомъ всѣ соучастники равны между собой и предъ уголовнымъ закономъ. 2) Виновники фи-

зическіе, интеллектуальные, обыкновенно называющіеся подговорщиками или подстрекателями. По общему правилу интеллектуальные виновники подлежатъ одинаковой отвѣтственности, если они не были подстрекателями, ибо тогда наказываются какъ главные виновники. 3) Физическіе интеллектуальные виновники—на главныхъ и второстепенныхъ—на виновниковъ и пособниковъ. И тѣ, и другіе наказываются за все послѣдствіе, но пособники—меньше. Вопросъ разрѣшается, какъ quaestio facti. Но лицо, совершающее сознательно такое дѣйствіе, которое само по себѣ выполняетъ составъ преступнаго дѣянія, всегда является главнымъ виновникомъ. Формы соучастія: 1) соучастіе безъ предварительнаго соглашенія. Два случая а) скопъ—когда необходимыя для общей отвѣтственности условія установляются въ моментъ самого дѣйствія, хотя бы и consensu tacito, b) когда эти условія установляются безъ всякаго обмѣна мыслей. 2) Соучастіе по предварительному соглашенію. 3) Соучастіе неосторожное—когда соучастники не предвидятъ послѣдствія, но должны и могутъ его предвидѣть. Эти формы имѣютъ большое значеніе, такъ что даже самое вступленіе въ предварительное соглашеніе можетъ быть наказываемо, какъ delictum sui generis. Два вида предварительнаго соглашенія: заговоръ, когда имѣется въ виду совершеніе одного преступнаго дѣянія, и шайка—для многихъ.

Отвѣтственность соучастниковъ. Отвѣтственность подстрекателей и пособниковъ опредѣляется отвѣтственностью главныхъ физическихъ виновниковъ. Отвѣтственность за подстрекательство, оставшееся безъ успѣха,—какъ за низшую степень предварительной дѣятельности,—

большинствомъ писателей не признается, хотя законодатель можетъ наказать, какъ за delictum sui generis. Соучастники, измѣнившіе свое преступное намѣреніе, не освобождаются отъ отвѣтственности, если прочіе виновники выполнили преступное дѣяніе. Субъективныя обстоятельства, вліяющія на отвѣтственность отдѣльнаго соучастника (повтореніе, или родство къ жертвѣ) имѣютъ значеніе только для него, объективныя же дѣянія—для всѣхъ соучастниковъ (взломъ, ночное время, отрава). Къ соучастію старая доктрина и законодательство относили такъ называемую прикосновенность, т. е. дѣятельность лицъ, возникшую по поводу преступленія уже по его совершеніи. Сюда относится укрывательство. Древнѣйшее право, руководствуясь практическими соображеніями, налагало наказаніе на лицъ прикосновенныхъ. Современное право наказываетъ за прикосновенность не какъ за соучастіе, а какъ за delictum sui generis. По отношенію къ попустительству и недоносительству допускается ненаказуемость въ силу взглядовъ общества, за исключеніемъ, когда отъ недоносительства страдаетъ невинный. Постановленіе русскаго права о соучастіи: Ст. 11 Уложенія различаетъ соучастіе безъ предварительнаго соглашенія и съ предварительнымъ соглашеніемъ. Первое, подъ названіемъ «скопъ», опредѣляется ст. 12, второе раздѣляется на заговоръ и шайку (самое образованіе шайки наказывается какъ delictum sui generis, причемъ законъ (ст. ст. 922 и 930) различаетъ составителей шайки, вступившихъ и знавшихъ о составленіи ея. Въ заговорѣ ст. 13 различаетъ зачинщиковъ, сообщниковъ, подговорщиковъ и пособниковъ. Наше право

знаетъ прикосновенность двоякаго рода: 1) какъ форму соучастія (ст. ст. 14 и 15), наказывая попустителей, укрывателей и недоносителей, и какъ delictum sui generis (ст. 931), если укрывателю извѣстно лишь то, что вещи добыты преступнымъ путемъ (ст. 180 Мир. Уст.), а если извѣстно отъ какого именно преступнаго дѣянія,—какъ соучастіе. Еще Уложеніе знаетъ неосторожное соучастіе—это убійство или нанесеніе ранъ въ дракѣ (ст. ст. 1465 и 1485). О прикосновенности въ общей части Устава не упоминается. Въ Проэктѣ понятіе соучастія, ограничивается лишь понятіемъ умышленной виновности, т. е. соучастіе опредѣляется какъ дѣяніе, учиненное нѣсколькими лицами, дѣйствовавшими завѣдомо сообща или согласившимися.

Преступленія противъ личности Государя Императора. (Раздѣлъ III Уложенія): Противъ личности Государя—оскорбленіе, даже заочное, явное неуваженіе подданныхъ и иностранцевъ къ Государю и всему Царствующему Дому (ст. ст. 241—244), оскорбленіе письмомъ, печатью (ст. ст. 245—248)—отъ срочной каторги до ареста.

Оставленіе въ опасности—есть умышленная постановка человѣка безпомощнаго въ такое положеніе, гдѣ жизнь его подвергалась опасности вслѣдствіе отсутствія условій, необходимыхъ для ея теченія. Субъектъ по Уложенію относительно ребенка до 7 лѣтъ—лицо, имѣющее его у себя фактически; старше 7 лѣтъ, больного—здѣсь лицо обязанное по закону и договору имѣть о нихъ попеченіе. Относительно путешественника—проводникъ, корабельщикъ, попутчикъ. При этомъ необходимъ умыселъ на оставленіе въ опасности; преступленіе совер-

щено съ момента оставленія въ опасности (ст. ст. 1517 и 1518). Наказаніе соразмѣрно степени опасности, обыкновенно—высшее исправительное. Неоказаніе помощи—недоставленіе таковой находящемуся въ опасности, хотя бы и безъ участія виновнаго. Наше законодательство предписываетъ оказывать помощь всѣмъ третьимъ лицамъ—наказаніе,—церковное покаяніе,—большинство законодательствъ неоказаніе помощи признаютъ преступленіемъ, если лицо было къ тому спеціально обязано. Частные виды неоказанія помощи по нашему праву: 1) неявка врача безъ особыхъ законныхъ причинъ—арестъ и штрафъ, 2) неоказаніе помощи судамъ при крушеніи и нападеніи на нихъ.

Вопросъ 16-й.

Совокупность и повтореніе преступленій; понятіе, условіе и наказуемость.—Посягательства на свободу.

Совокупность преступленій. Concursus delictorum—есть совершеніе однимъ и тѣмъ же лицомъ нѣсколькихъ преступленій, за которыя оно не понесло еще наказанія. Такая совокупность называется реальной и отличается отъ идеальной совокупности и отъ преступленій длящихся и продолжаемыхъ. Порядокъ наказуемости опредѣляется по тремъ системамъ: 1) системой сложенія наказанія, 2) системой поглощенія наиболѣе тяжкимъ, или равнымъ наказаніемъ всѣхъ остальныхъ, 3) системой возвышенія—болѣе тяжкаго наказанія. Система сложенія (quot delicta, tot poenae) не цѣлесообразна по причинѣ

ея непримѣнимости ко многимъ случаямъ и потому, что интенсивность наказанія возвышается при сложеніи вовсе непропорціонально увеличенію количественнаго размѣра ихъ, а несравненно въ большей степени. Система поглощенія (за семь бѣдъ одинъ отвѣтъ) страдаетъ тѣмъ, что опредѣляя наказаніе только за самое тяжкое дѣяніе, оставляетъ безъ наказанія всѣ остальныя. Максимальнымъ предѣломъ при этомъ является сумма всѣхъ наказаній—это при системѣ возвышенія, которая наиболѣе цѣлесообразна. Опредѣленія о совокупности излагаются въ Уложеніи въ ст. 152 и ст. 16 Мироваго Устава. Нашъ законъ принимаетъ систему поглощенія въ качествѣ основной, но есть и изъятія. Такъ, по Уложенію, въ случаѣ соединенія наказаній не ниже тюрьмы, судъ можетъ увеличить наказаніе на одну степень. Денежныя взысканія ни въ какомъ случаѣ не поглощаются и взыскиваются полностью. Проэктъ принимаетъ систему поглощенія, но предоставляетъ суду иногда и въ извѣстныхъ предѣлахъ возвысить тягчайшее изъ наказаній.

Повтореніе преступленій (рецидивъ) есть совершеніе однимъ и тѣмъ же лицомъ преступнаго дѣянія во второй, третій и такъ далѣе разъ послѣ суда и наказанія за первое, или послѣ постановленія приговора. Повторное преступное дѣяніе должно быть тождественно, или по крайней мѣрѣ однородно съ первымъ (а не, напр., диффамація и убійство). Необходима для вліянія повторенія на наказуемость болѣе или менѣе близкая связь прежняго и новаго преступнаго дѣянія. Спорны въ доктринѣ вопросы о размѣрѣ увеличенія наказанія за повтореніе, о

значеніи отбытія части наказанія и о значеніи помилованія. Нѣкоторые писатели полагаютъ, что повтореніе не даетъ основанія увеличивать размѣръ наказанія, а указываетъ лишь на необходимость реформы наказанія. Уложеніе опредѣляетъ условія повторенія въ ст. 31. Однородности преступныхъ дѣяній для повторенія не требуется, требуется отбытіе наказанія за первое преступленіе; помилованіе не устраняетъ понятія повторенія, если прежнее дѣяніе было не менѣе важно. Мировой Уставъ въ ст. 14 требуетъ однородность проступковъ, полагается срокъ—одинъ годъ, требуется лишь присужденіе къ наказанію за первый проступокъ, а не отбытіе его. Какъ по Уложенію, такъ и по Мировому Уставу условіемъ повторенія является срокъ со времени отбытія наказанія, или помилованія до совершенія новаго преступнаго дѣянія. Сроки эти по Уложенію отъ 10 лѣтъ до одного года, а по Мировому Уставу отъ 3—1 года. Размѣръ этихъ сроковъ зависитъ отъ тяжести понесеннаго наказанія. Для сосланныхъ въ каторжныя работы, или на поселеніе сроки исчисляются со времени перечисленія ихъ въ крестьяне, а для сосланныхъ на житье—со времени приписки ихъ къ податному состоянію. По Проэкту — повтореніе возвышаетъ наказаніе, если по отбытіи перваго наказанія прошло при преступленіяхъ не болѣе 5 лѣтъ, при проступкахъ не болѣе 3 лѣтъ, а при нарушеніяхъ не болѣе 1 года.

Посягательства на свободу. Сюда относятся посягательства на внѣшнее проявленіе свободной воли лица, т. е. на возможность свободнаго выбора дѣятельности. Въ исторіи замѣчается постоянное расширеніе понятія этихъ

преступленій. Сюда относятся—принужденіе (насиліе) и задержаніе (заключеніе), похищеніе или захватъ людей.

Вопросъ 17-й.

Бунтъ противъ власти верховной.—Насильственное завладѣніе недвижимостью. — Преступленія противъ правъ семейственныхъ и правъ состоянія.

Бунтъ—подъ нимъ разумѣется возстаніе скопомъ, или заговоромъ противъ Государя и государства съ цѣлью ниспровергнуть правительство или измѣнить образъ правленія, а также порядокъ престолонаслѣдія. Наказаніе—смертная казнь, могущее быть понижено въ случаѣ открытія злоумышленія. Какъ подстрекательство къ бунту карается: составленіе, распространеніе и имѣніе у себя письменныхъ или печатныхъ объявленій, сочиненій, изображеній, произнесеніе рѣчей—наказаніе отъ срочной каторги до ареста. Ст. 244[1] караетъ всякое насиліе надъ карауломъ или часовымъ Государя.

Насильственное завладѣніе чужимъ недвижимымъ имуществомъ и присвоеніе его. Изъ дѣяній второй группы у насъ самостоятельное значеніе имѣетъ лишь одно, заключающееся въ присвоеніи обманнымъ способомъ чужаго недвижимаго имущества лицомъ, живущимъ и пользующимся послѣднимъ (ст. 1680). Подъ завладѣніемъ разумѣется насильственное нападеніе на чужую землю, домъ или иное недвижимое имѣніе съ намѣреніемъ имъ завладѣть на правѣ собственности (ст. ст. 1601—1603)—наказаніе отъ ареста до каторги.

Преступленія противъ правъ семейственныхъ и правъ состоянія. Къ первымъ относятся: 1) преступленія противъ союза брачнаго, 2) союза супружескаго, 3) родителей противъ дѣтей, 4) дѣтей противъ родителей, 5) преступленіе опекуновъ и попечителей. Преступленіе противъ союза брачнаго: а) вступленіе въ бракъ съ нарушеніемъ условій, указанныхъ въ законѣ (ст. ст. 1549, 1553, 1558, 1573). Условія: здравый умъ, свободная воля, согласіе на бракъ, наличность законнаго возраста, несостояніе въ другомъ бракѣ, (maximum—два предшествующіе брака), единство вѣроисповѣданій. Преступленія противъ союза супружескаго—спеціальный видъ ихъ прелюбодѣяніе, плотская невѣрность. По нашему праву (ст. 1585) объектъ этого преступленія супружеская честь—преслѣдуется въ порядкѣ частной жалобы, или въ уголовномъ судѣ или въ духовномъ—просьба о расторженіи, но соединить оба иска въ одно и переходить отъ одного къ другому нельзя. Наказаніе—тюрьма или арестъ для несостоящаго въ бракѣ, и монастырь или тюрьма для состоящаго. Преступленія родителей противъ дѣтей (ст. ст. 1586—1590) — злоупотребленіе родительской властью (лишеніе свободы, увѣчья, раны, доведеніе до самоубійства, принужденіе ко браку или постриженію)—наказаніе тюрьма и церковное покаяніе. Преступленіе дѣтей противъ родителей—1) отказъ въ пропитаніи при совершеннолѣтіи и обладаніи средствами, 2) неповиновеніе родительской власти (развратная жизнь и явные пороки дѣтей, достигшихъ 14 лѣтъ)—наказаніе тюрьма до 4-хъ мѣсяцевъ (ст. 1592). Преступленія опекуновъ и попечителей (ст.ст. 1598—1600). Сюда относятся общія ихъ преступле-

нія (подлоги, обманы, растраты) и спеціальныя (принужденіе ко браку или монашеству и подстрекательство опекаемыхъ къ преступленію). Опекуны въ первомъ случаѣ судятся по жалобѣ потерпѣвшихъ, а во второмъ въ публичномъ порядкѣ. Преступленіе противъ правъ состоянія: 1) Сокрытіе или лишеніе правъ состояній другихъ лицъ, при помощи подлога, похищенія, порчи законнаго акта съ намѣреніемъ скрыть права собственности или вовсе лишить оныхъ. Наказаніе—поселеніе (ст. ст. 1405 и 1406). 2) Присвоеніе правъ собственности, особыхъ преимуществъ, званія, титуловъ и иныхъ отличій (ст. ст. 1412, 1418). Сюда относится выдача себя за члена Царствующаго Дома безъ злоумышленія противъ Государя, престола или государства.

Вопросъ 18-й.

Право наказанія. — Его основанія и цѣли. — Оскорбленіе чести. – Обида.

Право наказанія. Теоріи, признающія право государства наказывать, дѣлятся на двѣ основныя группы: 1) абсолютныя и 2) относительныя. Кромѣ нихъ смѣшанная, или эклектическая, а въ послѣднее время— теоріи правовыя. Теоріи абсолютныя наказываютъ, «quia peccatum est». Сюда относится теологическая теорія Шталя, теорія діалектическаго возмездія Гегеля. Реальный міръ есть идея, явившаяся во внѣ, все что ей противорѣчитъ есть отрицаніе ея и реальнаго бытія не имѣетъ. Примиреніе между этими поло-

женіями достигается отрицаніемъ отрицанія, что и есть наказаніе. Сюда же относится теорія міровой справедливости, развитая Шекспиромъ и Шиллеромъ. Сюда же теорія самозащиты, теорія категорическаго императива практическаго разума Канта (fiat justitia, pereat mundus). Теоріи относительныя наказываютъ, «ne peccetur». Слабая сторона всѣхъ этихъ теорій: изъ доброй цѣли самой по себѣ нельзя вывести право на причиненіе страданій человѣку. Виды относительныхъ теорій: 1) теорія общаго устрашенія, или общаго предупрежденія, 2) теорія устрашенія преступника фактомъ наказанія, 3) теорія психическаго принужденія Фейербаха угрозой наказанія, 4) теорія защиты, или обезпеченія общества отъ преступниковъ. Къ этому направленію примыкаетъ антропологическая школа Ломброзо, который предлагаетъ, чтобы высшая раса истребляла безъ сожалѣнія низшую (преступниковъ); 5) теорія исправленія (слабая сторона—наказанія должны опредѣляться не судомъ, а тюремной администраціей). Правовыя теоріи (Гейнце, Лайстнеръ, Биндингъ и Баръ),—Гейнце говоритъ, что преступленіе создаетъ неравенство между виновникомъ и обществомъ, для возстановленія чего преступникъ совершаетъ нѣчто, чего другіе совершать не обязаны, т. е. несетъ наказаніе. Преступное дѣяніе и наказаніе представляютъ собою голову Януса. Теорія Лайстнера—преступникъ вторгается въ сферу чужой воли, поэтому пострадавшій разсматриваетъ его, какъ подлежащаго своему распоряженію. Но дабы не возникло bellum omnium contra omnes, Лайстнеръ передаетъ право наказанія государству. Теоріи, отвергающія право государства на-

казывать: 1) Теорія Роберта Овена—причины всѣхъ преступленій лежатъ исключительно въ недостаткахъ общественнаго устройства, реформа котораго должна устранить всѣ преступленія. 2) Теорія лѣченія преступниковъ; Ломброзо,—начавъ свои изслѣдованія на почвѣ этой теоріи, доказалъ затѣмъ ея несостоятельность.

Его основанія и цѣли. Исторія наказаній представляетъ намъ фактъ существованія наказанія во всѣ времена и поразительное многообразіе формъ. Между отдѣльными видами наказаній проходитъ общая черта—вредъ или страданія лица, на которое наказаніе падаетъ. Но внѣшнее содержаніе карательныхъ средствъ, какъ элементъ измѣнчивый не относится къ сущности института наказанія. Что касается внутренней стороны, то одна общая идея проходитъ черезъ всѣ формы наказанія—она заключается въ осужденіи и порицаніи преступнаго дѣянія, соотвѣтственно сравнительной его важности. Баръ первый говоритъ, что наказаніе есть нѣкоторый искусственный пріемъ, сознательно направляемый къ выраженію порицанія (выговоръ въ присутствіи суда). Разрѣшеніе вопроса о правѣ наказанія вытекаетъ изъ отношенія уголовнаго правосудія къ правопорядку: преступное дѣяніе есть дѣяніе, нарушающее нормы правопорядка, наказаніе есть осужденіе и порицаніе дѣянія. Отсюда видно, что для правопорядка осужденіе и порицаніе дѣяній, его нарушающихъ, безусловно необходимо. Если мы не будемъ знать, какія дѣянія запрещаются, то мы и не будемъ знать, что дозволяется и что требуется. Осужденіе же и порицаніе запрещенныхъ дѣяній подтверждаютъ нормы правопорядка. Всякій общественный право-

порядокъ (семья, артель) имѣетъ списокъ дѣяній, нарушающихъ ихъ нормы. Государство, какъ одна изъ формъ правопорядка, тоже поставлена въ необходимость имѣть списокъ дѣяній, нарушающихъ его нормы, и чтобы этотъ списокъ оставался не только формально на бумагѣ, но имѣлъ бы жизненную силу, оно вынуждено отправлять уголовное правосудіе. Изъ такой сущности наказанія вытекаетъ то, что всѣ правонарушенія должны быть наказуемы, чего въ дѣйствительсти нѣтъ, въ виду лишь большой тягости такого положенія для государства. Итакъ, право наказанія вытекаетъ изъ сущности правопорядка, заключаетъ цѣль въ самомъ себѣ, которая достигается самимъ фактомъ примѣненія наказанія. Эта цѣль есть непрестанное поддержаніе авторитета законодателя. Всякое дальнѣйшее обоснованіе этого права государства выходитъ изъ области науки уголовнаго правовѣдѣнія и сливается съ біологическими и соціальными законами развитія общественныхъ группъ. Такое значеніе уголовнаго правосудія подтверждается и историческими фактами. Практика жизни всегда показывала, что всѣ спеціальныя цѣли наказанія не только мало достигаются, но часто и вовсе не достигаются, однако ни одно государство не нашло возможнымъ отказаться отъ дорого стоющей системы уголовнаго правосудія. Законодатель современный обыкновенно воздерживается отъ разсужденія о цѣляхъ наказанія, но мотивы наказанія все же проскальзываютъ: на континентѣ—исправленіе, въ Англіи—устрашеніе. Шутце говоритъ, что достаточно возвести уголовное право къ правопорядку, а понятіе наказанія къ естественной реакціи порядка противъ нарушенія.

Оскорбленіе чести. Въ древнерусскомъ правѣ сперва была извѣстна только обида дѣйствіемъ, а обида словомъ (лай) появляется впервые въ Двинской Судебной Грамотѣ. До 1864 года наказаніе за оскорбленіе выражалось въ вознагражденіи въ пользу пострадавшаго. Современное понятіе о чести покоится на идеѣ нравственной личности и личнаго достоинства.

Личная обида есть умышленное униженіе человѣческой личности неприличнымъ съ нею обхожденіемъ. У насъ не принимаются ни гражданскіе, ни уголовные иски о личной обидѣ дѣтей къ родителямъ, или въ силу власти дисциплинарной (начальство). Венгерское законодательство, наказывая за обиды умершаго, охраняетъ честь послѣдняго, но только по жалобѣ родственниковъ, французское же законодательство, въ интересахъ живыхъ, наказываетъ обиды умершаго. Нашъ Сводъ признавалъ единство домашней чести. Уложеніе же 1845 года ограничило это понятіе единствомъ чести семейной. Такъ и нынѣ. Обида должна быть нанесена въ присутствіи обиженнаго и умышленно. Дѣйствіе всегда должно быть положительнымъ. Обида словомъ и дѣйствіемъ. Символическая обида Уложеніемъ 1845 года отнесена къ обидѣ дѣйствіемъ, что невѣрно. Сенатъ относитъ показаніе кукиша къ обидѣ дѣйствіемъ. Обида словомъ должна быть оскорбительна по содержанію или по условно придаваемому значенію. Она можетъ быть устная и на письмѣ. Обиды бываютъ простыя (штрафъ до 50 р. или арестъ) и тяжкія, куда относятся по Уставу: 1) обида отца, матери и восходящихъ родственниковъ (арестъ до 3-хъ мѣсяцевъ), 2) лицъ, имѣющихъ право на осо-

бое уваженіе со стороны обидчика, 3) обида женщины, 4) предъумышленная, 5) въ публичномъ мѣстѣ, 6) въ многолюдномъ собраніи, 7) полицейскихъ или иныхъ низшихъ органовъ. Обида дѣйствіемъ—легкое намѣренное нарушеніе тѣлесной неприкосновенности, или только движеніе съ цѣлью нанести оскорбленіе,—раздѣляется на: 1) простую, при наличности повода со стороны обиженнаго (пеня до 50 р., арестъ до 15 деней), 2) тяжкую (лицъ см. выше) священника, чиновника при исполненіи службы, иностраннаго дипломатическаго агента.

Вопросъ 19.

Свойства наказанія.—Система наказаній въ ея историческомъ развитіи и современномъ состояніи.—Карательная система дѣйствующаго законодательства.—Клевета.

Свойства наказанія. Такъ какъ наказаніе, какъ говоритъ Биндингъ, «есть мечъ безъ рукоятки», который наноситъ раны и тому, кто имъ дѣйствуетъ (обществу), и такъ какъ страданіе составляетъ лишь неизбѣжное зло наказанія, то должно соблюдать: 1) экономію карательныхъ мѣръ и 2) должно организовать предупредительную дѣятельность. Отсюда рядъ необходимыхъ чертъ наказанія: 1) индивидуальность; 2) равенство для всѣхъ классовъ населенія; 3) постепенность—т. е. лѣстница наказанія; 4) дѣлимость наказанія (чтобы размѣръ его примѣнялся сообразно индивидуальности случая); 5) ближайшая связь наказанія съ преступленіемъ во времени; 6) краткосрочность наказанія, чего не имѣется въ ли-

шенiи свободы и изувѣченiи, ибо симпатiи общества въ такомъ случаѣ всегда на сторонѣ нарушителя закона. Желательныя требованiя—возможное сокращенiе страданiй преступника, производительность, или утилитарность этихъ страданiй: a) для самого государства (рабочая сила, колонизацiя), b) цѣлесообразность для самого преступника (исправленiе, не столько устрашенiе тяжестью, сколько неизбѣжностью его). Но въ общемъ нѣтъ ни одного наказанiя, которое удовлетворяло бы всѣмъ требованiямъ, и изобрѣсти таковыя внѣ силъ законодателя.

Система наказанiй въ ея историческомъ развитiи. Формы наказанiя, или карательныя мѣры, зависятъ вполнѣ отъ условiй мѣста и времени, поэтому абсолютнаго критерiя для оцѣнки карательныхъ мѣръ нѣтъ и быть не можетъ. Мы видимъ въ исторiи, что наказанiе падало на всѣ блага и интересы человѣка—жизнь, тѣло, свободу, честь, имущество. Въ исторiи же мы прежде всего замѣчаемъ, что на форму и размѣръ наказанiя влiяетъ: I. Положенiе личности человѣка въ государствѣ: личность можетъ поглощаться государствомъ и его интересами и, наоборотъ, личность съ ея интересами можетъ занимать самостоятельное мѣсто въ сферѣ заботъ государства. Что касается перваго положенiя, то здѣсь широкое развитiе смертной казни, наказанiй краткосрочныхъ и дешевыхъ, а, слѣдовательно, и наиболѣе жестокихъ. Здѣсь нарушенiе принципа индивидуальности наказанiй—по соображенiямъ, какъ полицейскаго и экономическаго свойства, такъ и вслѣдствiе соображенiй процессуальнаго характера (наказанiя цѣлыхъ селенiй, черезъ пятаго,

десятаго). Такія наказанія примѣнялись за недоносительство и попустительство—групповая отвѣтственность, сохранившаяся даже въ современномъ уголовномъ правѣ въ статьяхъ 530 и 985, и процвѣтавшая въ концѣ XVII и въ XVIII вѣкахъ. Нынѣ наоборотъ господствуетъ правило «лучше оправдать десять виновныхъ, чѣмъ осудить одного невиновнаго». II. Второй факторъ—это степень общей культуры и смягченія нравовъ. III. Большая или меньшая твердость государственнаго строя и уваженія законовъ гражданами. Чѣмъ тверже сложился государственный строй, тѣмъ менѣе опасны, для него всякія колебанія и тѣмъ мягчайшими могутъ быть наказанія. IV. Состояніе государственныхъ финансовъ. У насъ только съ 1663 года государство хоронитъ умершихъ въ тюрьмѣ на свой счетъ. V. Бóльшія или меньшія удобства внутренняго управленія—(малонаселенность и недостаточность административныхъ силъ. Всѣ эти факторы въ жизни дѣйствуютъ совмѣстно.

Исторія цѣлей наказанія: 1) Удовлетвореніе пострадавшаго—отсюда испрошеніе прощенія и денежные штрафы; 2) простое возмездіе или воздаяніе (поддерживается религіей). Простѣйшей формой воздаянія въ русскомъ правѣ является «матеріальный таллíонъ», съ которымъ схожа наказуемость лжедоносчиковъ. Въ русскомъ правѣ начало возмездія было развито очень мало; 3) слѣдующая цѣль—это цѣли утилитарныя: a) извлеченіе пользы для самого государства и b) для преступника. Въ ряду полезностей стоитъ обезпеченіе общества отъ преступника на будущее время (тутъ—смертная казнь, изгнаніе и изувѣченіе); наряду съ этой цѣлью выдвигается устра-

шеніе преступника и всѣхъ гражданъ лютостью наказанія (здѣсь—публичность казней, выставка казненныхъ). Далѣе—цѣль извлеченія выгодъ матеріальныхъ посредствомъ имущественныхъ наказаній и лишенія свободы, соединяемой съ трудомъ. Трудъ раздѣляется на: подневольный (каторжный и тюремный) и свободный. Нынѣ практикуется въ Европѣ почти исключительно трудъ подневольный. Въ старомъ правѣ отдавали первое мѣсто свободному труду. Послѣдняя цѣль воспитательная: побороніе преступныхъ мотивовъ. По выраженію Іеринга—вся теорія наказаній есть его постепенное вымираніе.

Клевета состоитъ въ оглашеніи обстоятельствъ, позорящихъ честь человѣка, и завѣдомо ложномъ распространеніи ихъ. При клеветѣ допускается exceptio veritatis, т. е. доказываніе отсутствія завѣдомой ложности оглашенія. Клевета можетъ быть совершаема печатно, письменно, словами и символически. Наказаніе, если клевета простая (на словахъ, или въ письмѣ),—арестъ до двухъ мѣсяцевъ. Если она тяжкая, куда относятся: а) по поводу половой непорочности женщины—арестъ до 3 мѣсяцевъ, b) клевета на лица обязаннаго—3 мѣсяца, c) клевета на восходящихъ (ст. 1539), d) на бумагѣ, представленной правительственному мѣсту или должностному лицу—тюрьма отъ двухъ мѣсяцевъ до восьми (ст. 1535). Клевета въ печати считается тяжкой, если она произведена завѣдомо для виновнаго и съ его согласія распространена (2 часть 1535 ст.)—наказаніе отъ 2-хъ до 8 мѣсяцевъ тюрьмы.

Вопросъ 20-й.

Смертная казнь въ ея историческомъ развитіи и по дѣйствующему праву.—Диффамація.

Смертная казнь есть лишеніе жизни гражданина по приговору уголовнаго суда за совершенное имъ преступленіе. Смертная казнь бываетъ: 1) простая и 2) квалифицированная. Простые способы: повѣшеніе, отсѣченіе головы, разстрѣляніе, удавленіе кольцомъ и утопленіе. Квалифицированныя—посаженіе на колъ, четвертованіе, колесованіе, сожженіе и залитіе металломъ, содраніе кожи. Квалификаціи обрядовыя или предшествуютъ смертной казни, или слѣдуютъ за нею. При оцѣнкѣ смертной казни, какъ уголовнаго наказанія, достоинства ея ограничиваются дешевизной и простотой, она не индивидуальна, не постепенна, недѣлима, невознаградима, не соотвѣтствуетъ положенію личности въ современномъ государствѣ и деморализуетъ нравы. Проф. Сергіевскій допускаетъ смертную казнь въ видахъ политической необходимости, при лишеніи жизни труса на войнѣ, для шпіоновъ и развѣдчиковъ, при бунтѣ и возстаніи, сопротивленіи пограничной, таможенной и карантинной стражѣ. Новыя законодательства стараются предусмотрѣть всѣ тѣ случаи, въ которыхъ органы государственной власти могутъ посягать на жизнь гражданина.

Доводы защитниковъ смертной казни: 1) Они смотрятъ на нее, какъ на средство обезпеченія общества, 2) какъ на средство справедливаго возмездія за содѣянное, 3) какъ на средство устрашенія, 4) какъ на необходимое наказаніе за политическія преступленія. Устрашенія на дѣлѣ нѣтъ—

такъ, во время казни за убійство въ Мадритѣ было совершено въ толпѣ другое убійство. Что касается четвертаго довода, то онъ едва ли не самый несостоятельный, такъ какъ субъективной виновности у преступника нѣтъ, ибо онъ свою идею считаетъ правою и общеполезною, да и кромѣ того, что сегодня считается въ этихъ дѣлахъ опаснымъ, черезъ нѣкоторое время оказывается не только неопаснымъ, но даже и полезнымъ. Сверхъ того, казнь создаетъ для преступника ореолъ мученичества.

Смертная казнь въ исторіи. Въ древнемъ мірѣ она являлась простымъ средствомъ истребленія опасныхъ людей, въ европейскихъ государствахъ она получаетъ значеніе наказанія, какъ самаго обыкновеннаго. Въ Россіи, какъ уголовное наказаніе, она развивалась параллельно съ развитіемъ государственной власти. Судебники Ивана III и Ивана IV дали смертной казни окончательную законодательную санкцію. Затѣмъ примѣненіе смертной казни значительно расширяется. Такъ, въ уложеніи Алексѣя Мих. ей посвящено болѣе 60 статей. Указы XVII вѣка, Воинскіе Артикулы и Указы первой половины XVIII вѣка расширяютъ назначеніе смертной казни почти до безконечности. Но судебная практика того времени, несмотря на громадныя цифры казней, все же отставала отъ буквы закона, привычной формулой котораго были слова «учинить заказъ подъ смертной казнью». Реакція начинается съ половины XVIII вѣка, сначала со стороны судебной практики, затѣмъ законодательства и доктрины. Въ Россіи рѣзкій поворотъ въ исторіи смертной казни состоялся въ царствованіе Елисаветы Петровны. 30 Сент. 1754 года послѣдовалъ Сенатскій Указъ, завершившій

въ указанномъ смыслѣ дѣло отмѣны смертной казни и сохранявшій свою силу до изданія Свода Законовъ. Государственный Совѣтъ при обсужденіи въ 1824 году проэкта Уголовнаго Уложенія, пришелъ въ заключенію, что указъ 1754 г. отмѣнилъ смертную казнь не за всѣ преступленія, а лишь за тѣ, которыя подсудны общимъ губернскимъ судамъ, и что она должна считаться сохраненною для преступленій высшихъ политическихъ и преступленій, подсудныхъ судамъ воинскимъ. Также смотрѣли на дѣло составители Свода Законовъ и Уложенія 1845 г., присоединивъ еще преступленія карантинныя. Соотвѣтственно направленію тогдашней науки, мыслители XVII и начала XVIII вѣковъ поставили вопросъ о смертной казни на философско-метафизическую почву, но вслѣдствіе безплодности такой постановки вопроса, Беккаріа въ 1764 г. нашелъ необходимымъ выдвинуть для оцѣнки смертной казни соображенія цѣлесообразности и полезности. Такое направленіе приняла сначала литература англійская, а затѣмъ германская, благодаря трудамъ Миттермайера. Это направленіе обращается къ опыту и къ практикѣ, на основаніи которыхъ старались разрѣшить вопросъ, устрашаетъ ли смертная казнь, уменьшаетъ ли число преступленій и подавляетъ ли она тотъ видъ преступленій, за который она назначена. Такая постановка вопроса является господствующей въ наше время въ литературѣ уголовнаго права. Но это направленіе разсмотрѣло вопросъ съ точки зрѣнія соціологической, но не разрѣшило юридическаго вопроса: должна ли смертная казнь занимать мѣсто въ лѣстницѣ уголовныхъ наказаній.

Смертная казнь въ дѣйствующемъ правѣ. Въ вышеупомянутомъ объемѣ опредѣляется смертная казнь въ дѣйствующемъ Уложеніи, недопускающемъ квалифицированныхъ видовъ смертной казни. Позднѣйшіе спеціальные законы расширили примѣненіе смертной казни. Такъ, законъ 1863 года, отмѣнивъ шпицрутены и кошки въ арміи и флотѣ, повелѣлъ виновныхъ въ важныхъ дѣяніяхъ (всѣ воинскія, а также грабежъ, поджогъ, истребленіе лѣсовъ и жатвъ, убійство и насиліе надъ женщиной) подвергать и въ мирное время суду по полевымъ военнымъ законамъ. Указомъ 1878 года цѣлая группа преступныхъ дѣяній общихъ, въ видѣ временной мѣры, обложены смертной казнью: вооруженное сопротивленіе властямъ и нападеніе на чиновъ войска и полиціи и на всѣхъ должностныхъ лицъ при исполненіи ими служебныхъ обязанностей, или вслѣдствіе ихъ исполненія, если эти преступленія сопровождались убійствомъ, ранами, побоями, поджогомъ—эти люди судятся по ст. 249 Воинскаго Устава о наказ. 1875 года, т. е. подлежатъ смертной казни. Этотъ порядокъ сохраненъ Положеніемъ объ усиленной охранѣ 4 сентября 1881 года.

Диффамація. Это оглашеніе, непремѣнно путемъ печати, хотя бы и справедливыхъ, но позорящихъ честь, достоинство и доброе имя, обстоятельствъ. Наше право допускаетъ диффамацію и относительно юридическихъ лицъ. Предполагается умышленность. При диффамаціи exceptio veritatis допускается нашимъ правомъ только относительно должностныхъ лицъ и притомъ лишь въ случаяхъ опозоренія обстоятельствами, касающимися служебной и общественной ихъ дѣятельности. Въ по-

слѣднихъ случаяхъ истинность разглашеннаго можетъ быть доказываема только письменными доказательствами оффиціальными или неоффиціальными, которыя отнюдь не должны имѣть характера свидѣтельскихъ показаній. Наказаніе—пеня вмѣстѣ съ тюрьмой, или одно изъ двухъ наказаній. Оскорбленіе чести преслѣдуется въ частномъ порядкѣ, и дѣла могутъ прекращаться примиреніемъ сторонъ.

Вопросъ 21-й.

Наказанія тѣлесныя и членовредительныя въ исторіи и въ дѣйствующемъ правѣ.—Поврежденіе имущества простое и общеопасное.—Поджогъ.

Наказанія тѣлесныя и членовредительныя. Тѣлесныя наказанія распадаются на двѣ группы: 1) тѣлесныя наказанія изувѣчивающія или членовредительныя и 2) состоящія въ причиненіи физической боли. Въ исторіи замѣчается постепенное вымираніе тѣлесныхъ наказаній. Прежде отъ нихъ освобождаются высшіе классы общества. Въ наше время въ культурныхъ государствахъ сохранились лишь тѣлесныя наказанія въ тѣсномъ смыслѣ. Изувѣчивающія наказанія заключаются или въ отнятіи какого-либо члена, или въ лишеніи отправленія его функцій. Обыкновенно они являлись квалификаціей смертной казни. Они противорѣчатъ современному положенію личности, деморализуютъ нравы и нынѣ совершенно исчезли. Наказаній тѣлесныхъ въ тѣсномъ смыслѣ два вида: 1) въ которыхъ на первомъ планѣ стоитъ физическая боль (болѣзненныя), 2) наказанія тѣлесныя осра-

мительныя—на первомъ планѣ страданія моральныя, заключаются въ маломъ размѣрѣ,напр., 5—10 ударовъ, или въ клеймленіи. Тѣлесныя наказанія весьма неравномѣрны—чѣмъ нравственнѣе лицо, тѣмъ для него тяжелѣе наказаніе; они убиваютъ чувство стыда и нравственнаго достоинства, но зато дѣлимы и вполнѣ индивидуальны, отжили свой вѣкъ и нынѣ безусловно неумѣстны. Защитники ихъ Мительштедтъ и Листъ. Исторія тѣлесныхъ наказаній въ Россіи. Здѣсь господствуютъ въ уголовномъ правѣ начиная съ XVI вѣка наказанія изувѣчивающія подъ вліяніемъ трехъ идей: 1) возмездія по принципу матеріальнаго таллiона, 2) обезвреженіе преступника на будущее время, 3) съ цѣлью отмѣтить лихого человѣка. Способы и орудія въ законѣ не опредѣлялись. XVII вѣкъ и часть XVIII были эпохой наибольшаго примѣненія изувѣчивающихъ наказаній. Въ XIX вѣкѣ они исчезаютъ совершенно. Послѣднее изъ нихъ —рваніе ноздрей отмѣнено въ 1817 г. Клеймленіе извѣстно въ Россіи съ XIV вѣка—широкое примѣненіе въ качествѣ общей мѣры получаетъ въ концѣ XVII вѣка. Въ теченіе XVIII вѣка оно дѣлается постояннымъ дополнительнымъ наказаніемъ къ ссылкѣ на каторгу и поселеніе. По Уложенію 1845 г. подлежали ему только каторжные, но по закону 12 іюля того же года—всѣ бѣглые, ссыльные и бродяги. Клеймленіе уничтожено закономъ 17 апрѣля 1863 года. Наказанія болѣзненныя. Въ нашемъ древнѣйшемъ правѣ вовсе не заключаютъ въ себѣ позорящаго момента, а лишь физическую боль. Тѣлесныя наказанія различались по орудіямъ—кнутъ, батоги, плети. Въ XVIII вѣкѣ прибавляются шпицрутены, кошки, розги.

Наказаніе кнутомъ называлось иногда «жестокое наказаніе» или «торговая казнь». Оно было наказаніемъ самымъ обыкновеннымъ—число ударовъ ни въ законѣ, ни въ приговорѣ не опредѣлялось. Законъ различалъ лишь простое и нещадное битье. Въ 1812 г. было постановлено назначать въ приговорѣ число ударовъ; оно доходило до 400 и болѣе. Смертный исходъ наказанія кнутомъ былъ явленіемъ обычнымъ. Первый рѣшительный шагъ къ отмѣнѣ тѣлесныхъ наказаній былъ сдѣланъ при Екатеринѣ Великой, когда жалованной грамотой дворянству и городовымъ положеніемъ 1785 г. были освобождены отъ нихъ дворяне, купцы 1 и 2 гильдіи и именитые граждане. Въ 1796 году освобождены священники. Въ царствованіе Александра I начинается освобожденіе отъ тѣлесныхъ наказаній лицъ другихъ состояній Въ Сводѣ законовъ 1832 года существовали: кнутъ, плеть, розги и шпицрутены, хлыстъ, палка. Уложеніемъ 1845 г. кнутъ былъ отмѣненъ, его мѣсто заняли плети. Они явились по Уложенію дополнительнымъ наказаніемъ при ссылкѣ на каторгу, поселеніе и арестантскія роты. По закону 1863 года отмѣнены шпицрутены и кошки, въ военной подсудности уничтожено тѣлесное наказаніе, какъ дополнительное и изъяты отъ него женщины.

Въ дѣйствующемъ правѣ: небольшая область примѣненія: 1) плети до ста и розги къ ссыльнокаторжнымъ и ссыльнопоселенцамъ по Уставу о ссыльныхъ за совершенные ими въ мѣстѣ ссылки преступленія; 2) до ста розогъ къ содержащимся подъ стражей; 3) на основаніи Положенія 19 февраля 1861 года и Воинскихъ Законовъ примѣняются въ сферѣ подсудности волостныхъ

и военныхъ судовъ. Уложеніе 1885 г. имѣетъ два случая наказанія розгами: въ ст. 952—для бродягъ, въ ст. 1377—ученики-ремесленники, и хлыстъ въ ст. 1261—за ослушаніе матроса бьетъ капитанъ).

Поврежденіе имущества есть всякое умышленное поврежденіе чужого движимаго и недвижимаго имущества, независимо отъ мотивовъ дѣятельности и его стоимости. Наказуемъ не только непрямой умыселъ, но и неосторожность лишь при общеопасныхъ поврежденіяхъ. Уложеніе караетъ, въ противоположность новѣйшимъ кодексамъ, покушеніе на поврежденіе, а при общеопасныхъ даже приготовленіе (ст. 1611). Виды поврежденій: I. Простое—наказаніе штрафъ. II. Тяжкое: a) въ виду особенности субъекта, b) объекта (изображеній Государя, рыбы въ прудѣ)—отъ штрафа до каторги. III. Общеопасное. Сюда относятся: поврежденіе растеній и животныхъ: именно рыбы въ прудахъ и рѣкахъ (тюрьма), отравленіе чужого скота и домашнихъ животныхъ, зажигательство (умышленный пожаръ). Виды зажигательства—

Поджогъ есть зажигательство строительныхъ сооруженій и чужаго лѣса. Поджогъ подраздѣляется: a) поджогъ зданій обитаемыхъ (ст.ст. 1606 и 1609). Къ обитаемымъ законъ приравниваетъ корабли, церкви, дворцы. Наказаніе—каторга. Отягчающія обстоятельства: ночь, рецидивъ, шайка, свойство зданія (больница, тюрьма, музей) наказаніе—каторга до безсрочной, а при поджогѣ карантинныхъ зданій даже смертная казнь; b) поджогъ нежилыхъ зданій, когда въ нихъ не было людей и это зналъ виновный, наказаніе—ссылка; c) поджогъ необитаемыхъ строеній, съ которыхъ пожаръ перешелъ, или

могъ перейти на обитаемыя строенія—каторга; d) умышленный поджогъ чужаго лѣса—ссылка, а если шайкой, или во время засухи, сильнаго вѣтра, или строеній и людей въ лѣсу—каторга. Приготовленія у насъ также наказуются. Покушеніе наказуется наравнѣ съ поджогомъ совершившимся, если виновный не принялъ мѣръ для потушенія. Зажигательное истребленіе раздѣлено на тяжкое (сельскохозяйственные склады, дрова, торфяныя земли)—отъ тюрьмы до ссылки, и менѣе тяжкое (менѣе важныя хозяйственныя имущества)—штрафъ, арестъ, тюрьма. Поврежденія имущества взрывомъ караются у насъ высшею мѣрой наказанія за поджогъ (ст. 1616).

Вопросъ 22-й.

Изгнаніе.—Ссылка, ея виды, цѣли и исторія.—Ссылка по дѣйствующему праву.—Присвоеніе чужого имущества.—Поврежденіе желѣзныхъ дорогъ и телеграфовъ.

Изгнаніе. Формы лишенія свободы, какъ господствующаго рода наказанія, сводятся къ тремъ видамъ: изгнаніе, ссылка и лишеніе свободы въ тѣсномъ смыслѣ, или тюремное заключеніе. Изгнаніе есть удаленіе преступника изъ предѣловъ государства, области, или селенія (высылка). Это одинъ изъ древнѣйшихъ видовъ наказанія. Нынѣ признано, что изгнаніе есть наказаніе несовмѣстное съ интересами общественной безопасности и умѣстно лишь по отношенію къ иностранцамъ. Наше Уложеніе знаетъ изгнаніе въ формѣ воспрещенія жительства въ опредѣленномъ мѣстѣ (ст. ст. 48 и 58) и изгнаніе въ случаяхъ противозаконнаго оставленія его.

Ссылка есть удаленіе преступника на жительство въ опредѣленное мѣсто, причемъ иногда опредѣляются его образъ жизни и занятія, чѣмъ она и отличается отъ изгнанія.

Цѣли ссылки: 1) удаленіе преступнаго субъекта изъ метрополіи, 2) колонизація малонаселенной или незаселенной территоріи, 3) пріобрѣтеніе рабочей силы и 4) перемѣщеніе преступника въ новыя условія жизни, удобныя для его исправленія. Послѣдняя цѣль выдвинута лишь въ новое время. Ссылка колонизаціонная и исправительная наиболѣе цѣлесообразна, хотя дорого стоитъ. Ссылка въ Англіи возникла въ концѣ XVI вѣка, при Елизаветѣ, а узаконена Карломъ II, для обработки земель сѣверной Америки. Перевозили ссыльныхъ частныя лица, получая право пользоваться ихъ трудомъ въ теченіи всего срока ссылки. Послѣ заселенія и благоустройства этихъ колоній, населеніе протестовало противъ ссылки Англіей преступниковъ и съ отпаденіемъ этихъ колоній въ 1776 г. выборъ палъ на Южный Валлисъ, (принудительныя работы; если было замѣтно исправленіе, то отдавали на срокъ въ работники поселенцу, снабжая условнымъ отпускомъ). Въ 1840 году вслѣдствіе цивилизаціи Южнаго Валлиса, Англія направила ссылку въ Норфолькъ, Тасманію и западную Австралію, но вслѣдствіе малоземелья ненадолго. Въ 1853 году Англія сократила ссылку, опредѣливъ ссылать только приговоренныхъ къ не менѣе, какъ на 14 лѣтъ, а закономъ 1857 г. вовсе отмѣнила ссылку, замѣнивъ ее каторжными работами. Нынѣ ссылки въ Англіи, даже по отбытіи каторжныхъ работъ, болѣе не существуетъ. Ссылка во Франціи

есть учрежденіе недавнее, введена въ 1852 году и замѣнила собою наказаніе каторжными работами. Мѣсто ссылки—Гвіана и Новая Каледонія. Гвіанскія заведенія въ Кайеннѣ получили названіе «colonies morduaires». Съ 1864 года ссылка направляется въ Новую Каледонію, а въ Гвіану—лишь африканцевъ. Ссыльные дѣлятся на 4 класса по поведенію. Первый классъ направляется въ центръ земледѣльческой колонизаціи (надѣлъ землею). Этотъ классъ раздѣленъ на группы съ особымъ директоромъ (онъ же судья и администраторъ). Второй классъ помѣщается въ образцовой фермѣ. По выходѣ изъ нея ссыльные получаютъ надѣлъ, или поступаютъ въ услуженіе къ частнымъ лицамъ. Третій классъ—на работы публичныя и въ мастерскихъ. За хорошее поведеніе переводятся въ высшіе классы. Четвертый классъ суть неисправимые: они—въ особой тюрьмѣ, употребляются на тяжкія работы. Это основной родъ ссылки—«transportation». Въ 1885 году введена «relegation» для рецидивистовъ. При хорошемъ поведеніи по прошествіи пяти лѣтъ они могутъ быть освобождаемы. Ссылка для политическихъ—«deportation». Въ Россіи въ XVII вѣкѣ съ завоеваніемъ Сибири ссылка получаетъ весьма широкое примѣненіе. Въ XVII и XVIII вѣкахъ масса политическихъ преступниковъ были туда отправлены. Практическое примѣненіе ссылки въ порядкѣ смягченія наказанія, вмѣсто смертной казни, въ древней Россіи было несравненно ниже законодательнаго ея опредѣленія. Правительство направляло ссыльныхъ въ мѣстности, гдѣ былъ недостатокъ въ рабочей силѣ. Ссылка производилась съ семьями, женами и дѣтьми и раздѣлялась на

три категоріи: 1) ссылка въ службу—государево жалованье по общественному положенію ссылаемаго, 2) ссылка въ посадъ—состояла въ припискѣ къ посадскимъ тяглымъ людямъ назначеннаго города съ правами казенныхъ жителей, 3) ссылка на пашню, или въ пашенные крестьяне—изъ нея выработалась нынѣшняя ссылка на поселеніе. Отводилась земля и давалась ссуда на обзаведеніе, съ обязанностью пахать на Государя десятинную пашню. Итакъ, до XVIII вѣка ссыльные въ мѣстѣ ссылки получали опредѣленное гражданское положеніе сообразно своимъ способностямъ, каковое обстоятельство вызывало похвалы иностранцевъ. Только въ XVIII вѣкѣ стала терять свое колонизаціонное значеніе ссылка преступниковъ съ семьями, когда государство начало употреблять ссыльныхъ на трудъ подневольный, впослѣдствіе каторжный, съ содержаніемъ въ тюрьмѣ во время, свободное отъ работъ. Потребность въ рабочей силѣ при постройкѣ городовъ, крѣпостей, каналовъ, портовъ отодвинула уже въ началѣ XVIII вѣка колонизаціонную ссылку и направила преступниковъ на работы какъ въ самой метрополіи, такъ и въ ея южныхъ и западныхъ окраинахъ, и на казенные заводы и флотъ. Развивая ссылку въ каторжныя работы, правительство не опредѣляетъ ни порядка управленія и пересылки, ни распредѣленія, ни работъ, такъ что въ концѣ XVII вѣка ссылка сибирская прежнихъ выгодъ не даетъ. Колонизаціонная сторона ея падаетъ, масса ссыльныхъ остается безъ занятій и средствъ къ жизни, побѣги и преступленія доходятъ до крайнихъ размѣровъ. Ссылка становится тягостною для государства и начинается движеніе къ полной ея отмѣнѣ.

Въ концѣ XVIII и въ началѣ XIX вѣка положеніе было критическимъ. Сперанскій спасъ ссылку и вмѣстѣ съ тѣмъ Россію отъ возвращенія къ смертной казни. Въ 1822 году Сперанскій, будучи генералъ-губернаторомъ въ Сибири, составилъ Уставъ о ссыльныхъ.

Дѣйствующее право знаетъ 4 вида ссылки: 1) Ссылка въ каторжныя работы. До Уложенія 1845 года родъ каторжныхъ работъ зависѣлъ не отъ суда, а отъ ссыльной администраціи. Уложеніе 1845 года установило три вида каторжныхъ работъ: въ рудникахъ, крѣпостяхъ и на заводахъ. Въ Уложеніи 1885 г. различаются лишь сроки каторжныхъ работъ, но не виды. Уложеніе это образовало 3 разряда каторжныхъ: I—свыше 12 лѣтъ, II—свыше 8 до 12, III—отъ 4 до 8 лѣтъ. Работы, производимыя подъ землею, при добываніи рудъ (женщины вовсе не назначаются), примѣняются лишь къ каторжнымъ I разряда. Каждый каторжный поступаетъ первоначально въ разрядъ испытуемыхъ, время пребыванія въ которомъ зависитъ отъ срока каторжныхъ работъ. Подавшій надежду на исправленіе переходитъ въ разрядъ исправляющихся. Здѣсь разныя льготы: не носятъ оковъ, больше праздниковъ, работаютъ не подъ военнымъ карауломъ, а подъ надзоромъ мастеровъ. По прошествіи срока отъ 1 до 3 лѣтъ со времени поступленія въ разрядъ исправляющихся, имъ разрѣшается жить въ комнатахъ мастеровыхъ, или построить себѣ домъ и вступить въ бракъ, при этомъ имъ возвращаются ихъ деньги, выдается пособіе и 10 мѣсяцевъ каторги считается имъ за годъ. По окончаніи срока каторжные перечисляются въ разрядъ ссыльнопоселенцевъ и поселяются въ

отдаленнѣйшихъ мѣстахъ. Осужденные безъ срока, за исключеніемъ убійцъ родителей, могутъ быть по истеченіи 20 лѣтъ освобождаемы отъ работъ и перечисляемы въ разрядъ ссыльнопоселенцевъ. 2) Ссылка на поселеніе раздѣляется на двѣ степени: a) ссылка въ отдаленнѣйшія мѣста Сибири, b) ссылка на поселеніе въ мѣста не столь отдаленныя. По Уложенію, какъ исключеніе еще и въ Закавказье. Ссыльнопоселенцы изъятыя отъ тѣлесныхъ наказаній обращаются немедленно для водворенія въ восточную Сибирь, или въ Пріамурское генералъ-губернаторство. Прочіе ссыльнопоселенцы предварительно должны пробыть 4 года въ казенной работѣ. По окончаніи срока работъ они могутъ остаться и при заводѣ. Въ восточной Сибири и Пріамурскомъ генералъ-губернаторствѣ всѣ ссыльнопоселенцы приписываются къ волостямъ, но лица не крестьянскаго званія могутъ получить дозволеніе жить въ городахъ для найма въ услуженіе и занятія ремеслами, но безъ права держать учениковъ. Ссыльнопоселенцамъ для поощренія къ браку выдаются пособія. Ссыльнопоселенцы въ первые три года пользуются свободой отъ всякихъ податей, а въ слѣдующія 7 лѣтъ платятъ только половину подушныхъ и оброчныхъ окладовъ, а земскихъ и волостныхъ вовсе не платятъ. По истеченіи 10 лѣтъ они, кромѣ кровосмѣсителей, получаютъ право перечисляться въ государственные крестьяне и селиться по всѣмъ сибирскимъ губерніямъ, кромѣ областей Семирѣченской, Акмолинской и Семипалатинской. Для примѣрныхъ 10-лѣтній срокъ сокращается до 6-лѣтняго. 3) Ссылка на житье: два вида a) ссылка на житье въ болѣе или менѣе отдаленные

мѣста Сибири, b) въ другія, кромѣ Сибирскихъ, болѣе или менѣе отдаленныя губерніи. Сосланный обязанъ избрать родъ жизни, записаться въ мѣщане, или крестьяне, безъ права участія въ выборахъ и торговли по купеческимъ свидѣтельствамъ. Также могутъ пріобрѣтать землю и пользоваться льготами въ городскихъ и земскихъ повинностяхъ. 4) Ссылка въ Сибирь на водвореніе подъ именемъ водворяемыхъ рабочихъ. Это наказаніе исправительное, введено въ 1853 году, по дѣйствующему праву примѣняется лишь къ бродягамъ. Не сопрягаясь съ лишеніемъ всѣхъ правъ состоянія, эта ссылка по содержанію своему соотвѣтствуетъ ссылкѣ на поселеніе для лицъ не изъятыхъ отъ тѣлесныхъ наказаній.

Присвоеніе чужого имущества состоитъ въ умышленномъ противозаконномъ обращеніи въ свою собственность чужой движимой вещи, находящейся въ обладаніи виновнаго. Наше законодательство, находя отличіе присвоенія отъ кражи въ отсутствіи признака преступнаго завладѣнія, сюда относитъ присвоеніе находки или клада. Находкой можетъ быть лишь вещь потерянная, а не оброненная или брошенная хозяиномъ. Кладомъ называется сокровище, сокрытое въ землѣ, въ стѣнахъ, въ водѣ. Наказаніе отъ штрафа до тюрьмы. Присвоеніе ввѣреннаго имущества есть умышленное, противозаконное обращеніе въ свою собственность чужого движимаго имущества, ввѣреннаго хозяиномъ, или замѣняющимъ его лицомъ, во владѣніе путемъ договорнаго соглашенія. Возвратъ присвоеннаго, какъ и при кражѣ, не имѣетъ значенія. Виды присвоенія ввѣреннаго имущества: а) простое—лицами непривиллегированными на сумму ниже

300 рублей (тюрьма до одного года), b) легкое—при легкомысленной растратѣ съ заявленіемъ о принятіи на себя обязанности вознаградить—арестъ, c) квалифицированное—лицами привиллегированными, родителями, опекунами, свыше 300 руб. (лишеніе всѣхъ особыхъ правъ—Уложеніе ст. 1682); d) должностная растрата. Легкій видъ ея при добровольномъ пополненіи ущерба (ст. 354—исключеніе изъ службы и штрафъ). Простой видъ ея непополненіи растраченнаго (исправительное и ссылка на поселеніе). Квалифицированная при побѣгѣ, подлогѣ документовъ для сокрытія (ссылка на поселеніе по 359 ст. Уложенія). Присвоеніе отвлеченной собственности, т. е. права авторскаго и права на изобрѣтенія. Срокъ авторскаго права 50 лѣтъ со смерти автора, или со дня изданія его произведенія. Виды: самовольное изданіе чужого произведенія подъ своимъ именемъ—подлогъ въ авторствѣ, или контрофакція (исправительное наказаніе по ст. 1683); b) продажа права на изданіе нѣсколькимъ лицамъ порознь (ст. 1684); c) самовольное публичное исполненіе. Нарушеніемъ права на изобрѣтеніе признается точное и во всѣхъ частяхъ сходное производство открытія, изобрѣтенія, или усовершенствованія, на которое выдана привиллегія (штрафъ по ст. 1353). Обвиненіе въ порядкѣ частнаго преслѣдованія.

Поврежденіе желѣзнодорожныхъ путей сообщенія. Въ понятіе желѣзнодорожныхъ путей, какъ предмета посягательства, входятъ: полотно, всѣ принадлежности его, куда относятся и телеграфные проводы, подвижной составъ, система правилъ и наконецъ личный персоналъ. Наше законодательство дѣлитъ желѣзнодорожныя преступленія

на общіе (совершить можетъ всякій), относя сюда повреждение и загроможденіе пути и карая при наличности умысла, какъ за квалифицированное убійство, и спеціальные, субъектомъ которыхъ можетъ быть лишь должностное лицо (отъ тюрьмы до каторги). По закону 1889 г. они изъяты отъ присяжныхъ засѣдателей.

Вопросъ 23-й.

Тюремное заключеніе.—Понятіе, качества и задачи его.—Системы тюремнаго заключенія.—Управленіе мѣстъ заключенія.—Учрежденія для несовершеннолѣтнихъ.—Патронатъ.—Злоупотребленіе довѣріемъ.—Кража; составъ, виды и наказуемость.

Тюремное заключеніе—это такая форма лишенія свободы, при которой преступникъ помѣщается въ особое учрежденіе (тюрьма) съ опредѣленнымъ режимомъ и обязательнымъ образомъ жизни. Положительныя стороны его: постепенность, дѣлимость, возможность хорошихъ вліяній и устраненіе излишнихъ мученій, соотвѣтствуетъ современному положенію личности и нравамъ. Вообще это наказаніе гуманное. Недостатки: требуетъ продолжительныхъ сроковъ отбытія наказаній, не индивидуально, обходится весьма дорого. Состояніе тюремнаго сидѣльца, само по себѣ взятое, едва ли можетъ содѣйствовать исправительнымъ цѣлямъ. Степень страданія различна для различныхъ субъектовъ. Устроенная же по новѣйшимъ требованіямъ науки тюрьма является благотворительнымъ заведеніемъ, о удобствахъ которой честные бѣдняки и думать не могутъ.

Задачи тюремнаго устройства. Задачъ двѣ: 1) устраненіе разрушителей организма заключеннаго, 2) превращеніе тюрьмы въ такое учрежденіе, которое бы выпускало преступниковъ безъ нарушенія общественной безопасности возвратимыхъ къ жизни въ обществѣ. Для этого служатъ—введеніе обязательныхъ работъ, обученіе ремесламъ, развитіе путемъ образованія и покровительство послѣ выхода изъ тюрьмы. Организація тюремнаго труда, является наиболѣе трудной стороною дѣла, ибо иначе тюрьма деморализуетъ заключеннаго. Главнымъ исправительнымъ средствомъ долженъ быть производительный трудъ, по возможности окупающій издержки содержанія. Система производства работъ можетъ быть двоякая: I. Хозяйственная, слагается въ три пріема: 1) производство по отдѣльнымъ заказамъ, 2) производство для продажи, 3) производство для поставки въ казну по заказамъ правительства. II Подрядная, гдѣ самый трудъ, а не продуктъ труда, сдается подрядчику за плату. Кроне говоритъ, что чистый доходъ отъ тюремной работы, если не игнорировать цѣлей наказанія, будетъ всегда меньше расходовъ содержанія. Что касается умственнаго образованія, то на практикѣ оно еще весьма незначительно въ тюрьмахъ. Что же касается нравственнорелигіознаго, то церковь и священникъ являются общимъ правиломъ. Въ Европѣ есть еще и общества посѣщенія тюремъ съ назидательной цѣлью.

Системы тюремнаго устройства. 1) Пенсильванская или Филадельфійская—это система одиночнаго заключенія. Въ основаніи ея—идея объ исправленіи путемъ самосозерцанія, иначе келейная система. Первая попытка

относится къ началу XVIII вѣка, при папѣ Климентѣ XI въ Римѣ, затѣмъ она распространяется дальше. Изъ Италіи переходитъ въ Англію и Францію, гдѣ не получаетъ большаго примѣненія. Она нашла болѣе благопріятную почву въ Америкѣ и будучи тамъ усовершенствована, вернулась въ Европу въ новомъ видѣ. Въ Америку занесъ ее Франклинъ и основалъ такую тюрьму въ Филадельфіи въ штатѣ Пенсильванія. Тюрьма—это мѣсто покаянія—она получила названіе «пенитенціарія». Къ концу 30-хъ годовъ эта система пріобрѣла огромную извѣстность въ Европѣ. Были основаны въ Англіи—Пентонвиль, въ Пруссіи—Моабитъ, во Франціи—Мазасъ. Но практика вскорѣ показала, что такое заключеніе (одиночное) производитъ большую смертность и душевныя болѣзни, а мѣры разобщенія, въ родѣ масокъ, будокъ въ церкви и школѣ, превращались въ смѣшныя и вредныя формальности. По этому были произведены въ этой системѣ коренныя преобразованія и выработана система индивидуальнаго заключенія вмѣсто келейнаго: сокращена продолжительность, введена работа въ общихъ мастерскихъ, обязательныя работы въ кельяхъ и совмѣстныя занятія въ школѣ и церкви. Въ такой формѣ тюремное заключеніе одобрено Стокгольмскимъ тюремнымъ конгресомъ 1880 года и принято нашимъ Проэктомъ Уложенія. 2) Обурнская система, или система молчанія, состоитъ въ одиночномъ заключеніи на ночь и въ общихъ работахъ днемъ съ обязанностью сохранять во время работы абсолютное молчаніе (отъ американскаго города Обурна, а первоначально возникла въ Европѣ въ концѣ XVIII вѣка). Она оказалась несостоятельной,

требовались строгія мѣры взысканія, устанавливался особый условный языкъ. Нынѣ обурнская система примѣняется только въ Америкѣ и Швейцаріи. Въ остальныхъ же государствахъ примѣняются лишь отдѣльные моменты этой системы. 3) Англійская система, или прогрессивная, признаетъ условіемъ исправленія существованіе и возбужденіе собственныхъ стимуловъ къ тому у преступника. Сообразно этому—нѣсколько періодовъ заключенія съ бóльшими и бóльшими облегченіями. Первый періодъ испытанія состоитъ въ одиночномъ заключеніи въ теченіи 9 мѣсяцевъ. Второй—общія работы днемъ и одиночество ночью и за обѣдомъ. Успѣхи и поведеніе въ этомъ періодѣ удостовѣряются выдачей марокъ, извѣстное число которыхъ даетъ право на переходъ въ высшій разрядъ. И, наконецъ, за хорошее поведеніе получаютъ условный, досрочный отпускъ. 4) Прогрессивная Ирландская ситема, или Крофтона. Отличіе отъ англійской—переходными тюрьмами, въ которыя попадаетъ арестантъ, пройдя черезъ рядъ испытаній, были болѣе похожи на казарму. Обыкновенный костюмъ, работа въ мастерскихъ и свободный выходъ въ городъ. 5) Система общаго заключенія. Желательно: раздѣленіе подсудимыхъ отъ осужденныхъ (это есть на дѣлѣ), женщинъ отъ мужчинъ, несовершеннолѣтнихъ отъ взрослыхъ. Тягчайшіе преступники—въ отдѣльныя камеры. Раздѣленіе по мотивамъ преступленія. За исключеніемъ Франціи, Англіи, Бельгіи и Голландіи, старая система совмѣстнаго заключенія остается все еще господствующей.

Управленіе мѣстъ заключенія. Въ настоящее время тюремное дѣло находится въ періодѣ реформы. Въ 1879 го-

ду Управленіе мѣстами заключенія и пересыльною арестанскою частью сосредоточивается въ Главномъ Тюремномъ Управленіи при Мин. Внутр. Дѣлъ. Въ 1895 году оно передано Министерству Юстиціи. Оно состоитъ изъ начальника Главн. Тюр. Упр., его помощника, инспекторовъ и канцеляріи. Для разрѣшенія важныхъ вопросовъ учреждается особый тюремный совѣтъ изъ предсѣдателя и семи членовъ. Въ 1879 году утверждены основныя положенія тюремной реформы, которыя должны служить основаніемъ карательной системы въ новомъ Уложеніи. Съ 1884 года, съ уничтоженіемъ рабочихъ и смирительныхъ домовъ дѣйствующее законодательство опредѣляетъ слѣдующія учрежденія. Тюремныя, или мѣста содержанія подъ стражей: 1) помѣщеніе для подвергаемыхъ аресту по приговорамъ мировыхъ судей, 2) исправительные пріюты для несовершеннолѣтнихъ, 3) арестныя помѣщенія при полиціи, 4) С.-Петербургская и Московская исправительныя тюрьмы, 5) исправительныя арестантскія отдѣленія, 6) тюрьмы для приговоренныхъ на каторгу, 7) пересыльныя тюрьмы. Въ Петербургѣ есть еще домъ содержанія неисправныхъ должниковъ и домъ предварительнаго заключенія. Кромѣ того лица гражданскаго вѣдомства содержатся на гауптвахтахъ, въ крѣпостяхъ и монастыряхъ. Устройство, управленіе и порядокъ опредѣленъ въ Уставѣ о содержащихся подъ стражей, отчасти въ Уложеніи отъ 15 до 58 ст. и въ Мировомъ Уставѣ.

Учрежденія для несовершеннолѣтнихъ сводятся къ двумъ типамъ: 1) ремесленные пріюты и 2) земледѣльческія колоніи. Англійскія учрежденія—суть ремесленные пріюты. Туда принимаютъ не только малолѣтнихъ преступниковъ,

но также нищихъ, безпріютныхъ и покинутыхъ на произволъ судьбы. По закону 1866 года каждый имѣетъ право привести предъ лицо судьи ребенка менѣе 14 лѣтъ. Судья дѣлаетъ постановленіе объ отсылкѣ его въ воспитательное заведеніе. Состоятельные родители уплачиваютъ за содержаніе дѣтей. Въ Англіи три вида учрежденій: a) исправительныя заведенія для малолѣтнихъ преступниковъ, b) ремесленныя школы и c) убѣжища для дѣтей. Во Франціи—земледѣльческія колоніи (въ концѣ XVIII вѣка), а также въ Бельгіи, Голландіи, Германіи и Англіи,—онѣ наиболѣе пригодны. Въ колоніяхъ обучаютъ и ремесламъ, а также дается нѣкоторое образованіе. Колоніи похожи на обыкновенныя фермы. Въ Россіи законъ 5 дек. 1865 года впервые призываетъ общество къ дѣлу исправленія малолѣтнихъ преступниковъ; этимъ учрежденіямъ законъ даетъ льготы, освобождая отъ сборовъ въ пользу казны, отводъ земли и мѣстные попечительные о тюрьмахъ комитеты обязаны выдавать на каждаго содержимаго на пищу и одежду. Родители же обязываются по мѣрѣ средствъ къ уплатѣ. Обучаются закону Божію своего исповѣданія и пр. Для исправляющихся срокъ сокращается на одну треть. Въ случаѣ дурнаго поведенія вновь возвращаются до полнаго срока. Законъ обязываетъ администрацію оказывать содѣйствіе выпущеннымъ. Всѣ учрежденія этого рода—въ вѣдомствѣ Министр. Внутр. Дѣлъ.

Патронатъ есть учрежденіе, которое несетъ на себѣ заботы о преступникѣ по выходѣ его изъ тюрьмы, дабы не пропали втунѣ всѣ исправительныя воздѣйствія тюрьмы. Государство предоставляетъ это дѣло частной

иниціативѣ, содѣйствуя лишь образованію обществъ и установляя необходимыя отношенія между ними и тюремной администраціей. Въ Европѣ учрежденія патроната развиты въ Англіи и Швейцаріи, въ остальныхъ сдѣлано очень мало. Въ Россіи ихъ почти нѣтъ. Въ 1875 году попечительное о тюрьмахъ общество, учрежденное въ 1819 году, устроило Убѣжище съ работами для освобожденныхъ. Въ 1878 г. образовалось первое общество патроната, а законъ 1884 года возложилъ на наблюдательныя за тюрьмами коммиссіи содѣйствіе обществамъ патроната.

Злоупотребленіе довѣріемъ есть умышленное причиненіе вреда чужому имущественному интересу, который виновный долженъ былъ охранять, посредствомъ превратнаго пользованія правами, вытекающими изъ обязанности виновнаго. Субъекты: повѣренные, должностныя лица и опекуны. Въ отличіе отъ неисполненій договора, злоупотребленіе довѣріемъ характеризуется умышленной измѣной долгу, причемъ цѣли дѣйствія безразличны. Что касается недобросовѣстности въ договорахъ, то она, кромѣ гражданскаго иска, въ исключительныхъ случаяхъ влечетъ и уголовную кару. Сюда относится: 1) стачка рабочихъ для самовольнаго прекращенія работъ (ст. 1358), 2) банкротство: a) несчастное, неподлежащее наказанію, b) неосторожное, при явной легкомысленности въ веденіи дѣлъ—наказуемо только для торговцевъ, c) злостное—умышленное сокрытіе своего имущества для неплатежа долговъ—ссылка на поселеніе для торговцевъ (ст. 1168) и высшее исправительное для не торговцевъ (ст. 1166). Соучастіе карается на общихъ основаніяхъ.

Къ злоупотребленіямъ довѣріемъ наше законодательство относитъ: а) пользованіе довѣрчивостью, страстями, умственною слабостью, b) совершеніе сдѣлки на основаніи довѣренности, завѣдомо для виновнаго ничтожной, с) противозаконная покупка имущества малолѣтнихъ, и вообще у лица, не имѣющаго права на его продажу.

Кража есть умышленное, тайное похищеніе чужаго движимаго имущества съ намѣреніемъ противозаконнаго безмезднаго присвоенія его. Для понятія о кражѣ безразлична вся та дѣятельность, которая не стояла въ причинной связи съ переходомъ имущества. Виды ея: простая, легкая, тяжкая, квалифицированная. Первые три вида, если они не учинены лицами привиллегированныхъ состояній, подлежатъ вѣдомству мировыхъ судей и судебно-административныхъ учрежденій, а четвертый всегда—общимъ судамъ. 1) Простая (169 ст. Мир. Устава)—тюрьма отъ 3 до 6 мѣсяцевъ. Для привиллегированныхъ еще и лишеніе всѣхъ особыхъ правъ. 2) Легкая—сюда относятся: а) семейная кража (между супругами, родителями и дѣтьми)—дѣла о ней лишь въ порядкѣ частнаго обвиненія, b) маловажная по цѣнѣ—у насъ до 50 к., с) кража по нуждѣ, d) съ возвращеніемъ добровольно виновнымъ похищеннаго. 3) Тяжкая—сюда относятся а) по субъекту—слугами, рецидивистами кражи, по уговору нѣсколькими лицами, b) по предмету: необходимое для пропитанія и лошадь, с) по мѣсту: въ церкви, на кладбищѣ съ мертваго, въ многолюдномъ собраніи, d) по времени: ночью, е) по способу дѣятельности: влѣзаніемъ, проникновеніемъ въ домъ хитростью, со взломомъ—сюда относятся отмычки и поддѣльные ключи. 4) Квалифи-

цированная кража по субъекту: лицами привиллегированными, слугами и содержателями гостинницъ, домашними людьми при наведеніи воровъ, шайкой, при сложномъ рецидивѣ (въ 3-й разъ), по объекту—на сумму болѣе 300 рублей, въ пути, лошадей по ремеслу (конокрадство), нѣкоторыхъ документовъ. По мѣсту: изъ присутсвенныхъ мѣстъ: документовъ, бумагъ и вещественныхъ доказательствъ (ст. 303) изъ домовъ карантина и выморочныхъ (ст. 832)—смертная казнь. По времени: при пожарѣ, при наводнеиіи или другихъ стихійныхъ бѣдствіяхъ. По способу дѣйствій—взломомъ, который раздѣленъ на квалифицированный, т. е. посягающій на цѣлость обитаемыхъ строеній (ст. 1647) и посягающій на цѣлость прочихъ хранилищъ (ст. 1659). Къ квалифицированному взлому еще относится проникновеніе и взломъ съ оружіемъ на случай личнаго столкновенія (вооруженная кража).

Вопросъ 24-й.

Лишеніе чести и правъ.—Наказанія позорящія.—Выговоръ.—Лишеніе правъ въ его историческомъ развитіи и современномъ состояніи.—Продажа въ рабство.

Лишеніе чести есть униженіе личности человѣка, какъ таковаго, его общечеловѣческаго достоинства. Униженіе личности человѣка, какъ гражданина, другими словами лишеніе политическихъ, сословныхъ, служебныхъ, профессіональныхъ, семейственныхъ и имущественныхъ правъ—есть лишеніе правъ. Наказанія, поражающія честь противорѣчатъ современному воззрѣнію на личность чело-

вѣка, они весьма неравномѣрны и способствуютъ развитію дурныхъ настроеній у преступника. Поэтому теперь они почти не имѣютъ мѣста: они сохранялись лишь въ небольшомъ объемѣ, какъ обрядовое дополненіе къ смертной казни, и сверхъ того въ немногихъ исключительныхъ случаяхъ. Позорящія наказанія, многочисленныя въ западноевропейскомъ правѣ, не были развиты въ древнѣйшемъ русскомъ законѣ до 1864 года. Наоборотъ, XVIII вѣкъ внесъ въ нашу жизнь массу наказаній этого рода—наше древнее право знало наиболѣе употребительное наказанія—выдача головой. А въ XVIII вѣкѣ воинскіе артикулы ввели шельмованіе (переламываніе шпаги и объявленіе шельмой). Дѣйствующее наше право, именно Уложеніе, имѣетъ лишь слабые остатки этого рода наказаній. Таковы: опубликованіе осужденнаго черезъ вѣдомости сенатскія, обѣихъ столицъ и губернскія (по ст. 58), возведеніе на эшафотъ и переломленіе шпаги, при замѣнѣ смертной казни, такъ называемою политическою смертью (ст. 171), выставка имени въ биржевомъ залѣ (ст 1278), выставка у позорнаго столба приговоренныхъ къ смертной казни.

Пораженіе правъ. Всѣ права бываютъ двухъ категорій одни являются источникомъ выгодъ для субъекта, или заключаются въ исполненіи какихъ-либо обязанностей. Лишая гражданина правъ, государство сохраняетъ за нимъ покровительство закона, но уничтожаетъ его, какъ активную силу, дѣйствующую въ жизни государства. Напр., лишая правъ семейственныхъ, разрушаетъ семью. Что касается лишенія второй категоріи, то самъ лишаемый правъ вовсе не терпитъ вреда, а государство

лишь умаляетъ активныя силы общества. Въ виду этого лишеніе правъ, въ качествѣ особаго рода наказаній, не можетъ быть употребляемо законодателемъ. Государство должно налагать правопораженія лишь тогда, когда осуществленіе гражданиномъ его правъ будетъ служить во вредъ государству и обществу, но за этими предѣлами лишеніе правъ является нелѣпостью (напр., пораженіе семейственныхъ правъ врача въ наказаніе за незнаніе медицины). По своему значенію для государства лишеніе правъ есть прежде всего мѣра административная (опека расточителей), но съ другой стороны оно есть столь тяжкое стѣсненіе личности, что желательно подчинить его примѣненіе контролю судебной власти. Вообще лишеніе правъ должно быть наказаніемъ дополнительнымъ къ главному, должно зависѣть отъ индивидуальныхъ свойствъ преступнаго дѣянія. Законъ долженъ допустить дробность и дѣлимость правопораженія. Въ институтѣ лишенія правѣ необходимо различать пораженіе правъ отъ пораженія правоспособности, т. е. должно, чтобы по истеченіи извѣстнаго срока пораженный могъ вновь достигнуть прежняго положенія.

Выговоръ. Простое выраженіе, устно или письменно, порицанія преступнику отъ лица государственной власти по поводу совершеннаго имъ преступнаго дѣянія образуетъ собою такъ называемый выговоръ, замѣчаніе или внушеніе. Осложненный выговоръ (торжественная обстановка, интенсивныя выраженія) приближается къ наказаніямъ позорящимъ со всѣми ихъ недостатками. До XVIII вѣка онъ у насъ не былъ опредѣленъ закономъ, но судебная практика часто примѣняла его при оскорб-

леніи чести и въ случаяхъ должностныхъ преступленій. Въ чистомъ видѣ, т. е. безъ позорящихъ осложненій, опредѣляется нашимъ и западнымъ дѣйствующимъ правомъ маловажнымъ преступленіямъ. Нынѣ замѣчается стремленіе ограничить (новый Проэктъ) его примѣненіе одними малолѣтними преступниками.

Лишеніе правъ въ его историческомъ развитіи. Оно выработалось исторически изъ лишенія покровительства закона (aquae et ignis interdictio, или «sacer esto»). Постепенно смягчаясь, лишеніе покровительства законовъ переходитъ въ институтъ гражданской или политической смерти, которая была развита въ особенности старымъ французскимъ правомъ. Но для ссыльныхъ законъ допустилъ пользованіе нѣкоторыми правами въ мѣстѣ ссылки. Гражданская смерть во Франціи была отмѣнена въ 60-хъ годахъ и уступила свое мѣсто лишенію правъ въ современномъ смыслѣ. Древнерусское право, до начала заимствованій изъ Запада, лишенія правъ почти не знало. Намекъ на него находимъ въ древнейшемъ «потокѣ и разграбленіи». Лишать правъ семейственныхъ и службы государственной для нашего государства было невыгодно, поэтому оно ограничивалось лишь лишеніемъ чиновъ, званія, вотчинъ и денежнаго оклада, или иска въ судѣ, сюда же относится «опала». XVIII вѣкъ принесъ намъ съ Запада лишеніе правъ въ цѣльной и законченной формѣ. Воинскіе артикулы и регламентъ установили шельмованіе и анафему.

Дѣйствующее русское законодательство установляетъ 4 вида лишенія правъ. Три высшіе вида лишенія правъ поставляются въ зависимость отъ рода главныхъ нака-

заній, 4-й же—отъ свойствъ преступнаго дѣянія. I. Лишеніе всѣхъ правъ состоянія (статьи 22—28), при этомъ лишенный переводится изъ своего сословія въ состояніе ссыльныхъ. Лишеніе правъ состоянія по ст. 24 не распространяется на жену, дѣтей, рожденныхъ, или зачатыхъ прежде осужденія, ни на потомство сихъ дѣтей. Что касается до расторженія брака, то нашъ законъ знаетъ двѣ формы расторженія: а) расторженіе фактическое, когда невиновный супругъ не слѣдуетъ въ мѣсто ссылки и b) юридическое, въ силу предоставленнаго супругамъ права просить свое духовное начальство о совершенномъ расторженіи брака. Это право принадлежитъ обоимъ супругамъ, но только въ томъ случаѣ, если невиновный не послѣдовалъ за осужденнымъ. Расторженіе брака сопрягается: 1) съ каторжными работами и поселеніемъ, 2) ссылкою на житье въ Сибирь. Такой порядокъ введенъ закономъ 1892 года; до этого времени расторженіе не распостранялось на случаи ссылки на житье, а право просить о расторженіи принадлежало лишь невиновному. Что касается прекращенія власти родительской, то по Уставу о ссыльныхъ—дѣти старше 14 лѣтъ слѣдуютъ, или нѣтъ въ ссылку за родителями по своему усмотрѣнію. Судьба дѣтей моложе 14 лѣтъ опредѣляется по соглашенію родителей; если оно не состоится, то дѣти, при ссылкѣ обоихъ супруговъ, слѣдуютъ за ними, при ссылкѣ одного, остаются при невиновномъ. Въ случаѣ ссылки въ каторжную работу обоихъ супруговъ, или если ссылаемый вдовецъ, то дѣти ихъ моложе 14 лѣтъ остаются въ Россіи и отдаются кому-нибудь на воспитаніе—но губернаторъ можетъ разрѣшить взять ихъ

съ собою. Грудные младенцы всегда остаются при матеряхъ. Дѣти имѣютъ право вернуться на родину, но до 17 лѣтъ лишь съ согласія родителей. Пораженіе имущественныхъ правъ имѣется при лишеніи всѣхъ правъ состоянія—полное, но ссыльные могутъ пріобрѣтать имущество въ мѣстѣ ссылки, но оно не можетъ переходить въ порядкѣ наслѣдованія по закону къ родственникамъ до осужденія, а только къ пріобрѣтеннымъ послѣ этого, а если ихъ нѣтъ, оно поступаетъ въ казну. II. Лишеніе всѣхъ особенныхъ лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и преимуществъ. Оно соединяется съ ссылкою на житье, арестантскими отдѣленіями и тюрьмой и заключается въ пораженіи правъ сословныхъ и служебнополитическихъ III. Лишеніе нѣкоторыхъ личныхъ правъ и преимуществъ сопрягается съ заключеніемъ въ крѣпости и тюрьмѣ и состоитъ въ лишеніи правъ служебнополитическихъ. IV. Пораженіе какого-либо отдѣльнаго права, назначаемое на срокъ, или навсегда. Сюда же относится лишеніе нѣкоторыхъ служебныхъ правъ. Французское законодательство установило три вида: 1) dégradation civique—это лишеніе политическихъ служебно-сословныхъ правъ, нѣкоторыхъ профессіональныхъ и семейственныхъ (по опекѣ и попечительству), оно пожизненно и заключаетъ въ себѣ лишеніе правоспособности и обязательно при высшихъ наказаніяхъ, 2) interdiction legal—лишенія права управленія имуществомъ (временное) на время заключенія, 3) interdiction de certains droits—это пораженіе отдѣльныхъ правъ. Германское право—три вида: 1) пожизненная потеря права на службу военную, гражданскую и обществен-

ную, соединяется съ заключеніемъ въ Цухтгаузѣ, 2) потеря почетныхъ гражданскихъ правъ (выборныхъ, титуловъ, орденовъ), на срокъ отъ 1—10 лѣтъ, 3) лишеніе права занимать общественныя должности на срокъ отъ 1—5 лѣтъ, съ потерею занимаемыхъ должностей навсегда.

Продажа въ рабство. По Уложенію работорговля ограничивается умышленной продажей, или передачею лица, состоящаго подъ покровительствомъ русскихъ законовъ азіатскимъ, или другимъ иноплеменнымъ народомъ. Наказаніе—каторга. Суда, употребляемыя для торга неграми, конфискуются.

Вопросъ 25-й.

Наказанія имущественныя, виды ихъ.—Грабежъ и разбой.

Наказанія имущественныя, виды ихъ. Они состоятъ въ отнятіи всего, или части имущества. Наказанія имущественныя отличаются отъ пораженія имущественныхъ правъ тѣмъ, что въ первомъ случаѣ имущество обращается въ государственное, а во второмъ или пріостанавливается временно личное распоряженіе виновнаго имуществомъ, или же оно переходитъ къ его наслѣдникамъ. Въ исторіи имущественныя наказанія смѣнили собою частную кровную месть. Такъ—эпоха «виръ». Затѣмъ имущественныя взысканія получили значеніе дополнительныхъ наказаній, сопровождающихъ главное, въ особенности смертную казнь и ссылку. Видовъ имущественныхъ взысканій два: a) конфискація и b) денежный штрафъ. Конфискація состоитъ въ отнятіи у осужденнаго иму-

щества и обращеніе его въ государственное. Она бываетъ общая и спеціальная; недостатокъ общей—полное отсутствіе индивидуальности. Спеціальная конфискація состоитъ или въ отобраніи instrumenta scelleris, или въ отобраніи scellere quaesita, наконецъ уничтоженіе вещей, подлежащихъ тому по закону (запрещенныя книги и испорченные съѣстные припасы). Денежный штрафъ состоитъ во взысканіи извѣстной суммы денегъ. Умѣстенъ въ особенности при маловажныхъ и корыстныхъ преступныхъ дѣяніяхъ. Существенный недостатокъ въ неравномѣрности для бѣдныхъ и богатыхъ. Имущественное наказаніе въ дѣйствующемъ правѣ. Оно опредѣляетъ денежные штрафы въ порядкѣ санкціи: 1) относительно опредѣленной, 2) относительно альтернативной, 3) не опредѣляя вовсе суммы взысканія, установляетъ лишь критерій для такого опредѣленія (напр., въ три раза противъ цѣны похищеннаго). Конфискація общая по дѣйствующему праву примѣняется въ маломъ объемѣ (по ст. 255 за участіе въ бунтѣ, или заговоръ противъ власти верховной). Часть денежныхъ взысканій при нѣкоторыхъ преступленіяхъ идетъ въ пользу доносчика, въ другихъ случаяхъ указано учрежденіе, въ пользу котораго оно поступаетъ, когда же этихъ указаній нѣтъ, то взысканныя деньги идутъ въ доходъ казначейства. Взысканныя же по приговорамъ мировыхъ судей идутъ въ земскій капиталъ на устройство мѣстъ заключенія для подвергаемыхъ аресту по приговорамъ мировыхъ судей.

Грабежъ и разбой. Наше законодательство знаетъ два вида грабежа: а) безъ насилія, подъ которымъ разумѣется открытое похищеніе на глазахъ лицъ его ог-

раждающихъ—наказаніе исправительное, b) съ насиліемъ физическимъ или психическимъ въ формахъ менѣе тяжкихъ въ отличіе отъ разбоя. Для грабежа достаточна всякая угроза дѣйствительная и всякое насиліе, для разбоя же необходимо 1) чтобы физическое насиліе представляло явную опасность для жизни, здравія и свободы лица, или же причинило нарушенія этихъ благъ, 2) чтобы угрозы были направленны явно на указанныя блага. Насиліе можетъ слѣдовать уже послѣ перехода имущества въ руки виновнаго, но не послѣ окончательнаго завладѣнія имъ. Квалифицированные виды грабежа: 1) по мѣсту—въ церкви, 2) по времени—съ пожара, наводненія, или иного случая, 3) по способу дѣйствія—вооруженный грабежъ, 4) по субъекту, мѣсту и способу дѣйствія—шайкой, съ открытымъ нападеніемъ на домъ, или иное обитаемое мѣсто. Квалифицированные виды разбоя: 1) по мѣсту—въ церкви, на улицахъ, или путяхъ сообщенія, 2) по субъекту—рецидивистомъ (безсрочная каторга), шайкой, 3) по послѣдствіямъ—при убійствѣ и зажигательствѣ. Сюда же относятся вымогательство чужаго имущества посредствомъ угрозы физическимъ насильственнымъ дѣйствіемъ противъ личности, поджогомъ, сопровождающееся требованіемъ выдать имущество, или обязательство на имущественное право. Наше законодательство не знаетъ такъ называемаго шантажа, подъ которымъ разумѣется вымогательство имущества, или подписи на обязательствѣ по имуществу, путемъ письменной, или устной угрозы позорящихъ разоблаченій или обвиненій. Сенатъ подводитъ шантажъ подъ мошенничество, а принужденіе къ выдачѣ обязательства и дол-

жностное вымогательство подъ квалифицированный видъ лихоимства.

Вопросъ 26-й.

Опредѣленіе наказанія. — Обстоятельства, опредѣляющія мѣру наказанія.—Дѣятельность суда при опредѣленіи наказанія. — Мошенничество и обманы.

Наказаніе есть порицаніе и осужденіе со стороны государственной власти поступка виновнаго. Размѣръ уголовной отвѣтственности (или нормальная наказуемость) зависитъ отъ внѣшней стороны преступнаго дѣянія (объективной) и внутренней стороны (субъективной виновности), которыми и руководствуется судья при опредѣленіи мѣры наказанія—это есть конкретная наказуемость.

Обстоятельства, опредѣляющія мѣру наказанія опредѣляются ст. 104 Уложенія по мѣрѣ большей, или меньшей умышленности, по мѣрѣ большей, или меньшей близости во времени, если преступленіе не вполнѣ совершено, по мѣрѣ участія въ содѣяніи или покушеніи, и по особеннымъ болѣе, или менѣе увеличивающимъ, или уменьшающимъ вину обстоятельствамъ. По ст. 105 преступленіе съ заранѣе обдуманнымъ умысломъ облагается всегда высшей мѣрой наказанія. Законъ признаетъ въ значительныхъ размѣрахъ вліяніе родственныхъ отношеній на наказуемость прикосновенныхъ лицъ: такъ, недоносителей родственниковъ по восходящей и нисходящей линіямъ и супруговъ не подвергаютъ вовсе наказанію (ст. 128). Недоносители свойственники, не далѣе 2-ой степени, не

подвергаются наказанію, когда виновный не подвергается смертной казни или каторгѣ. Равное со свойствомъ, но одностороннее значеніе имѣютъ отношенія, порождаемыя воспитаніемъ и благодѣяніями. Въ меньшей мѣрѣ, чѣмъ для недоносителей о содѣянномъ преступленіи, смягчается наказаніе для вышеупомянутыхъ лицъ за недонесеніе объ извѣстномъ зломъ умыслѣ. Относительно укрывателей ст. 128 говоритъ, что наказаніе въ той же мѣрѣ уменьшается, или вовсе отмѣняется для тѣхъ же категорій лицъ. Постановленія ст. 128 не распространяются на виновныхъ въ недонесеніи или укрывательствѣ по преступленіямъ государственнымъ. Здѣсь недоносители и укрыватели подвергаются наказанію наравнѣ съ участниками.

Дѣятельность суда при опредѣленіи наказанія. Обстоятельства, сопровождающія преступныя дѣянія раздѣляются на вину увеличивающія и вину уменьшающія, каковыя могутъ быть общія, т. е. приложимыя ко всѣмъ преступнымъ дѣяніямъ, и особенныя, вытекающія изъ особенностей отдѣльныхъ дѣяній. Въ началѣ текущаго столѣтія всѣ эти обстоятельства точно перечисляли, что стѣсняло свободу судейскаго усмотрѣнія. Въ 1832 году французскій законъ допустилъ уменьшающія вину обстоятельства вообще безъ перечисленія ихъ, съ правомъ перехода отъ одного рода наказаній къ другому. Наше законодательство соединяетъ систему подробнаго перечисленія увеличивающихъ вину обстоятельствъ съ новою французскою. Право присяжныхъ признать подсудимаго заслуживающимъ снисхожденія также равно признанію обстоятельствъ, вину уменьшающихъ и наказаніе должно быть уменьшено на одну степень, но можетъ быть, по

усмотрѣнію суда, уменьшено на двѣ степени, а за преступленія и проступки печати, суду предоставляется право понижать наказаніе до высшей степени ближайшаго низшаго рода наказанія.

Опредѣленіе наказанія для несовершеннолѣтнихъ въ ст. 136 и 145 Уложенія для лицъ отъ 10 до 14 лѣтъ необходимо разрѣшается вопросъ о наличности разумѣнія, при каковой виновный подвергается уголовной отвѣтственности съ замѣной другими наказаніями по ст. 138, болѣе мягкими. Для лицъ отъ 14 до 17 лѣтъ тотъ же вопросъ, и при разумѣніи полномъ, виновный подвергается наказанію, какъ несовершеннолѣтніе отъ 17 до 21 года. Если же данъ отвѣтъ отрицательный, то исправительный пріютъ. Несовершеннолѣтніе отъ 17 до 21 и отъ 14 до 17 лѣтъ, дѣйствовавшіе съ полнымъ разумѣніемъ, подвергаются наказанію по ст. 139 и 140 (каторга для нихъ сокращается на одну треть, а если безъ срока, то—20 лѣтъ). По Мировому Уставу статьей 11 наказаніе несовершеннолѣтнимъ отъ 10 до 17 лѣтъ назначается въ половинномъ размѣрѣ.

Обстоятельства, вину смягчающія, въ отличіе отъ вину уменьшающихъ, какъ чрезвычайныя, указаны въ ст. 153, а на основаніи 154 ст. во всѣхъ чрезвычайныхъ, по мнѣнію суда, случаяхъ, дозволяется суду ходатайствовать, чрезъ Министра Юстиціи, предъ Государемъ о смягченіи наказанія, или даже о помилованіи подсудимаго, вовлеченнаго въ преступленіе несчастнымъ для него стеченіемъ обстоятельствъ.

Мошенничество и обманы. Мошенничество есть умышленное похищеніе чужаго имущества посредствомъ об-

мана. Для обмана необходимо: 1) искаженіе истины въ фактахъ, 2) завѣдомость и 3) намѣреніе обморочить другаго. Предметомъ его могутъ быть только факты настоящаго и прошедшаго, но отнюдь не будущаго. Похищеніе въ мошенничествѣ означаетъ полученіе имущества отъ потерпѣвшаго, склоненнаго обманомъ къ уступкѣ или передачѣ съ ошибочнымъ представленіемъ о какомъ-либо правѣ виновнаго. Мошенничество своимъ предметомъ имѣетъ и право на недвижимость и всякое право по договорамъ и обязательствамъ, чѣмъ отличается отъ кражи Для понятія мошенничества должна существовать причинная связь между обманомъ и похищеніемъ. Виды: 1) простое—похищеніе движимаго имущества посредствомъ обмана (тюрьма), 2) тяжкое—при рецидивѣ, соучастіи нѣсколькихъ лицъ, или когда объектъ малолѣтній, престарѣлый, глухонѣмой, или когда употреблены суевѣрные обряды и присвоено ложное имя, 3) квалифицированное (то же и при кражѣ, см. Вопр. 23) при присвоеніи оффиціальнаго званія и при шулерствѣ. Видъ мошенничества—договорный обманъ (ст. 1688) или вовлеченіе въ невыгодную сдѣлку.

Вопросъ 27-й.

Замѣна наказаній.—Преступленія международнаго права.

Замѣна наказаній. Составители Уложенія 1845 года для соразмѣрности наказаній создали лѣстницу наказаній. Здѣсь было 11 родовъ и 36 степеней, начиная смерт-

ною казнью и кончая выговоромъ. Но здѣсь отдѣльныя наказанія не представили на дѣлѣ той послѣдовательности, которая предполагалась. Уложеніе сохранило множество наказаній (исключительныхъ), не вошедшихъ въ лѣстницу. Съ другой стороны въ составъ ея были введены наказанія, назначаемыя лишь за нѣкоторыя преступленія. Отсутствіе или недостатокъ мѣстъ заключенія вызвали сложную систему правилъ о замѣнѣ однихъ наказаній другими. Впослѣдствіи внесено было еще большее разстройство лѣстницы въ силу увеличенія числа исключительныхъ наказаній съ отмѣной тѣлесныхъ наказаній въ 1863 году, наконецъ съ уничтоженіемъ различія каторжныхъ работъ (въ рудникахъ, крѣпостяхъ и на заводахъ въ 1885 году и съ замѣной рабочаго и смирительнаго дома тюрьмой. Различіе наказаній общихъ, особенныхъ и исключительныхъ. Всѣ наказанія, означенныя въ лѣстницѣ носятъ названіе общихъ. Они допускаютъ переходъ отъ одного къ другому. Особенными называются тѣ, которыя назначаются за преступныя дѣянія по службѣ. При повышеніи или пониженіи особенныхъ наказаній, судъ не можетъ переходить по степенямъ. Исключительными наказаніями называются тѣ, которыя упоминаются не въ общей, а въ особенной части Уложенія за опредѣленныя преступныя дѣянія. Таковы: тѣлесныя (статьи 952, 1261 и 1377), лишеніе христіанскаго погребенія для самоубійцъ, лишеніе права наслѣдованія въ имуществѣ родителя, вопреки волѣ котораго виновный вступилъ въ бракъ, ссылка скопцовъ въ Туруханскій край и ссылка въ Закавказье раскольниковъ. Къ исключенію относятся такія общія

наказанія, размѣръ которыхъ не соотвѣтствуетъ ни одной степени въ лѣстницѣ. Они не допускаютъ пониженія и повышенія вовсе (исключительныя наказанія). Уложеніе различаетъ еще наказанія: 1) главныя— тѣ, которыя по закону назначаются за каждое преступленіе въ качествѣ общихъ, особенныхъ, или исключительныхъ, 2) дополнительныя—которыя не налагаются отдѣльно, но слѣдуютъ за главнымъ наказаніемъ. Сюда относятся четыре вида правопораженія, церковное покаяніе, конфискація, опубликованіе въ вѣдомостяхъ, высылка заграницу, воспрещеніе жительства, учрежденіе опеки, отдача подъ надзоръ полиціи, запрещеніе промысла, или ремесла, 3) замѣняющія наказанія—тѣ, которыя назначаются вмѣсто главныхъ въ случаяхъ, указанныхъ въ законѣ, или по основанію фактическому (напримѣръ, въ силу невозможности примѣнить главное), или по основанію юридическому (это индивидуальныя черты дѣянія, или субъекта). По Уложенію большинство замѣняющихъ наказаній тѣ же, что входятъ въ лѣстницу наказаній, кромѣ трехъ—политическая смерть вмѣсто смертной казни, высылка заграницу для иностранцевъ вмѣсто отдачи подъ надзоръ полиціи, по отбытію заключенія въ тюрьмѣ, и общественныя работы, введены съ освобожденіемъ крестьянъ. Различіе для привиллегированныхъ и непривиллегированныхъ. 4-й и 5-ый роды наказанія имѣютъ два параллельныхъ рода наказанія: а) для привиллегированныхъ, или изъятыхъ— ссылка на житье, для непривиллегированныхъ—арестантскія отдѣленія и тюрьма. До второй половины XVIII вѣка не было раздѣленія гражданъ на изъятыхъ отъ

тѣлесныхъ наказаній и неизъятыхъ отъ нихъ. При составленіи Свода Законовъ это раздвоеніе было введено въ систему наказаній. Законъ 1885 года исключилъ тѣлесныя наказанія изъ числа замѣняющихъ, а въ 1863 году уничтожены тѣлесныя наказанія, какъ главныя и дополнительныя. Но и понынѣ не вполнѣ отмѣнены тѣлесныя наказанія, они — въ юрисдикціи волостныхъ судовъ, для бродягъ, матросовъ и учениковъ.

Двѣ категоріи изъятыхъ отъ тѣлесныхъ наказаній лицъ: 1) по правамъ состоянія—дворяне, монахи, священники, почетные граждане, купцы—изъяты отъ арестантскихъ отдѣленій и тюрьмы, 2) по особымъ постановленіямъ—только отъ тѣлесныхъ наказаній. При кражѣ, мошенничествѣ и присвоеніи чужаго имущества первые подвергаются во всякомъ случаѣ лишенію всѣхъ особенно лично и по состоянію присвоенныхъ правъ, а непривиллегированные заключаются лишь въ тюрьму. Такимъ образомъ складывается какъ бы особое исключительное наказаніе для привиллегированныхъ: тюремное заключеніе и даже арестъ съ лишеніемъ правъ.

Преступленіе противъ международнаго права сводятся къ тремъ видамъ: 1) нападеніе на иностранное государство (т. е. на жителей); субъектъ—нѣсколько лицъ, 2) оскорбленіе иностраннаго государя, членовъ его семьи подъ условіемъ существованіе трактата, устанавливающаго взаимность въ этомъ отношеніи (высшее исправительное наказаніе), 3) оскорбленіе дипломатическихъ агентовъ, съ намѣреніемъ оказать неуваженіе его правительству, дѣйствіемъ, или словомъ—крѣпость. При

наличности же неосторожнаго оскорбленія — смягченіе двумя степенями.

Вопросъ 28-й.

Отмѣна наказанія.—Полицейскій надзоръ.—Государственная измѣна.

Отмѣна наказанія. Такъ какъ краткосрочное лишеніе свободы, не заключая въ себѣ ни достаточныхъ элементовъ устрашенія, ни условій исправительнаго воздѣйствія, неспособно служить спеціальнымъ цѣлямъ наказанія, замѣнить же его какимъ-либо другимъ родомъ наказанія (денежнымъ, или тѣлеснымъ) невозможно, то въ качествѣ выхода изъ такого положенія предлагается институтъ условной отмѣны наказанія, или условное осужденіе. Здѣсь лицо, приговоренное къ краткосрочному лишенію свободы не отбываетъ наказанія, подъ условіемъ несовершенія новыхъ преступныхъ дѣяній. Въ случаѣ же такого совершенія отбываетъ совмѣстно и прежде заслуженное. Институтъ этотъ введенъ въ Бельгіи въ 1888 году, во Франціи—1891 году. Наше право его не знаетъ. Уголовная отвѣтственность, кромѣ этого, устраняется вслѣдствіе смерти, протеченія давности, примиренія съ пострадавшимъ и помилованіи.

Полицейскій надзоръ обыкновенно примѣняется къ лицамъ, отбывшимъ наказаніе, поэтому является наказаніемъ дополнительнымъ. Цѣль его—предупрежденіе новыхъ преступленій. Въ литературѣ онъ иногда сближается съ патронатомъ, но неосновательно. По содержанію заключается въ ограниченіи свободы передвиженія

въ двухъ отношеніяхъ: 1) въ выборѣ мѣста постояннаго жительства и 2) въ правѣ передвиженія въ районѣ избранной мѣстности. Первое выбираетъ или самъ виновный, за исключеніемъ столицъ и большихъ городовъ, или указываетъ ему власть, что аналогично со ссылкой и потому неодобрительно. Второе достигается, или посредствомъ безусловнаго воспрещенія удаляться на все время надзора, или на извѣстный болѣе, или менѣе краткій срокъ, по истеченіи котораго, при хорошемъ поведеніи, воспрещеніе можетъ быть снято. Послѣдній пріемъ усвоенъ во Франціи и наиболѣе цѣлесообразенъ. Германское уложеніе разрѣшаетъ у поднадзорнаго дѣлать обыски въ жилищѣ по своему усмотрѣнію, не стѣсняясь условіями, установленными для прочихъ гражданъ. У насъ полицейскій надзоръ имѣетъ двѣ формы: a) надзоръ полиціи и b) надзоръ обществъ (фактически и онъ въ рукахъ полиціи). Онъ назначается, или пожизненный для лицъ, подлежащихъ ссылкѣ на житье, или срочный (отъ 1 до 4 лѣтъ) для отбывшихъ наказаніе въ арестантскихъ, въ крѣпости и тюрьмѣ съ лишеніемъ правъ. Обыкновенно назначается съ другими наказаніями, иногда и отдѣльно (ст. 321). По содержанію заключаетъ въ себѣ— воспрещеніе удаляться изъ мѣста жительства безъ особаго на каждый разъ дозволенія, а также воспрещеніе жительства и пребыванія въ столицахъ и ихъ губерніяхъ, въ губернскихъ городахъ, ихъ уѣздахъ и во всѣхъ мѣстностяхъ, отстоящихъ отъ губернскихъ городовъ ближе 25 верстъ (за исключеніемъ лицъ, приписанныхъ къ обществамъ въ сихъ уѣздахъ, за исключеніемъ самого губернскаго города), во всѣхъ крѣпостяхъ и мѣстностяхъ

отъ нихъ ближе 25 верстъ, а также и тамъ, гдѣ не разрѣшено по Высочайшему повелѣнію.

Государственная измѣна есть умышленное дѣйствіе подданнаго во вредъ своему отечеству, въ интересахъ другого государства. По Уложенію—четыре вида: 1) измѣна территоріальная — преданіе государства, или его части. Сюда относится—похищеніе и истребленіе актовъ, доказывающихъ права государства подданнымъ, или иностранцемъ; 2) измѣна долгу подданства — возбужденіе иностранной державы къ войнѣ противъ Россіи, или сообщеніе ей государственной тайны; 3) измѣна военная—всякое содѣйствіе или услуга непріятелю; 4) измѣна дипломатическая, когда субъектъ—должностное лицо. За всѣ виды измѣны—смертная казнь и конфискація имущества (ст. 254). Ст. 257 опредѣляетъ низшій видъ измѣны (тюрьма—до 8 мѣсяцевъ), какъ тайную переписку подданныхъ съ иностраннымъ правительствомъ, хотя бы она и не клонилась ко вреду Россіи. Подъ подданными здѣсь разумѣютъ тайныхъ агентовъ.

Вопросъ 29-й.

Смерть виновнаго.—Преступныя сообщества, злоупотребленіе власти.—Потопленіе, отравленіе и зараженіе.

Смерть виновнаго. Со смертью исчезаетъ лицо, противъ котораго направлялось уголовное преслѣдованіе. Постановленіе приговора и наказаніе становятся невозможными. Но смерть виновнаго не прекращаетъ преслѣдованія по отношенію къ соучастникамъ.

Преступныя сообщества и скопища суть то же, что и шайки, но съ цѣлью, направленной противъ государственной безопасности. Воспрещаются сообщества: 1) направленныя противъ государственнаго или общественнаго строя, 2) которыя, хотя и поименованы въ законѣ, но которыя по особому объявленному въ установленномъ порядкѣ распоряженію правительства воспрещены, 3) сообщества, скрывающія отъ правительства свое существованіе, устройство или цѣли, или для распространенія тайнаго ученія (наказаніе—отъ крѣпости до высшихъ исправительныхъ).

Злоупотребленіе власти по службѣ: подъ него подходятъ случаи, когда должностное лицо, пользуясь своимъ служебнымъ положеніемъ, поступаетъ завѣдомо недобросовѣстно. Три вида его: a) неправосудіе, b) присвоеніе, c) растрата и нарушеніе по службѣ имущества. Два послѣдніе вида входятъ въ разрядъ общихъ преступленій по должности. Подъ неправосудіемъ уже разумѣется завѣдомо неправильное производство или рѣшеніе дѣлъ. Особые виды его: кривда въ пользу или во вредъ подсудимому; наказаніе—отъ замѣчанія (при небрежности) до каторги.

Потопленіе при умышленности и опасности для благъ личныхъ (обитаемое строеніе) — каторга. Сюда относится: поврежденіе маяковъ, выставленіе ложныхъ сигналовъ, могущихъ потопить корабль.

Отравленіе и зараженіе относятся къ коварн. дѣйствіямъ; аффектированное отравленіе нашимъ Уложеніемъ не допускается. Оконченнымъ признается въ моментъ наступленія смерти. Квалифицируется зараженіемъ воды

въ рѣкахъ, прудахъ съ намѣреніемъ кого-либо отравить. Сообщеніе заразительной болѣзни съ умысломъ (тюрьма отъ 2 до 4 мѣсяцевъ и издержки на леченіе), а если отъ этого послѣдовала смерть—то каторга отъ 8 до 10 лѣтъ.

Вопросъ 30-й.

Давность.

Давность. Изъ требованія ближайшей связи во времени преступнаго дѣянія съ наказаніемъ вытекаетъ институтъ уголовной погашающей давности. Институтъ давности есть отмѣна наказанія по государственнымъ соображеніямъ, и интересы частныхъ лицъ не имѣютъ здѣсь ровно никакого значенія. Отсюда слѣдующій выводъ: 1) давность должна имѣть значеніе при всѣхъ преступныхъ дѣяніяхъ, 2) давностные сроки должны сообразоваться съ тяжестью преступныхъ дѣяній, т. е. прямо пропорціональны размѣрамъ наказанія, 3) образъ жизни виновнаго не имѣетъ для погашающей давности ровно никакого значенія. Обстоятельства, освѣжающія память о преступленіи, должны ослаблять погашающую силу времени. Основаніями давности французы выставляютъ мученія совѣсти и постоянный страхъ наказанія. Нѣмцы выставляютъ забвеніе во времени, другіе выводятъ изъ фикціи исправленія во время давности. Кромѣ того указываютъ еще на практическія основанія давности—именно трудность изслѣдованія дѣла по прошествіи большого періода времени. Въ институтѣ давности

*

различаются два понятія—давность уголовнаго преслѣдованія, иначе давность преступнаго дѣянія, или процессуальная, и во-вторыхъ давность уголовнаго приговора, или давность наказанія. Первое есть протеченіе извѣстнаго опредѣленнаго срока времени между совершеніемъ даннаго преступнаго дѣянія и постановленіемъ приговора, а давность наказанія называется протеченіе извѣстнаго срока между постановленіемъ приговора и приведеніемъ его въ исполненіе. Наше законодательство признаетъ только давность преслѣдованія. Законодательства признаютъ извѣстные моменты въ качествѣ обстоятельствъ, препятствующихъ теченію давности. Такими моментами для давности преслѣдованія признается всякое дѣйствіе суда, и направленное противъ виновника и вообще всякій актъ уголовнаго преслѣдованія. Для давности наказанія—всякій актъ, направленный къ приведенію приговора въ исполненіе. Законъ можетъ признавать за извѣстными обстоятельствами значеніе исключающихъ давность совершенно, за другими значеніе прерывающихъ обстоятельствъ, т. е. послѣ возникновенія которыхъ начинается новое теченіе давности безъ зачисленія предыдущаго за другими значенія пріостанавливающихъ, по прекращеніи которыхъ все протекшее время получаетъ свое юридическое значеніе.

Опредѣленія дѣйствующаго права запутаны и не имѣютъ общей идеи. Основной является 158 ст. Уложенія, по которой обстоятельствами препятствующими теченію давности является обнаруженіе виновнаго, по ст. же 24 Уст. Угол. Суд. дѣйствію давности подлежатъ и такія дѣла, въ которыхъ производство было направлено про-

тивъ опредѣленнаго лица, но прекращено въ установленномъ порядкѣ. На основаніи этихъ двухъ статей можно сказать, что производство, направленное противъ извѣстнаго лица, какъ противъ обвиняемаго, пріостанавливаетъ теченіе давности, а преданіе его суду исключаетъ давность совершенно. Что касается преступныхъ дѣяній частныхъ, то по ст. 159 обстоятельствомъ, прерывающимъ теченіе давности признаются только акты, составляющіе хожденіе по дѣлу. Давность для соучастниковъ сообразна давности для главныхъ физическихъ виновниковъ (ст. 160). Ст. 161 совершенно исключаетъ отъ дѣйствія давности преступленія государственныя и отцеубійство (протеченіе 20-лѣтняго срока лишь замѣняетъ смертную казнь и каторгу—ссылкою на поселеніе въ отдаленныя мѣста Сибири). Ст. 162 изъемлетъ отъ давности преступныя дѣянія продолжающіяся. Ст. 163 опредѣляетъ давность для должностныхъ лицъ, виновныхъ въ неисполненіи рѣшеній. Сроки давности въ Уложеніи опредѣляются по родамъ наказанія, въ Мировомъ Уставѣ по родамъ преступныхъ дѣяній. Кромѣ того существуютъ спеціальные давностные сроки; карантинныя же преступленія вовсе не подлежатъ давности.

Опредѣленіе Проекта о давности—наказаніе не примѣняется по давности, если со дня учиненія преступнаго дѣянія противъ обвиняемаго не было возбуждено преслѣдованіе въ нижеслѣдующіе сроки—для преступленій со смертной казнью въ теченіе 15 лѣтъ, для другихъ въ теченіе 10 лѣтъ. Для проступковъ съ исправительнымъ домомъ, или заточеніемъ не свыше 6 лѣтъ—въ

теченіе 6 лѣтъ, для проступковъ съ тюрьмой—3 года, для нарушеній въ теченіе 1 года. Давность наказанія примѣняется, если со дня вступленія приговора въ силу и до начала приведенія его въ исполненіе прошли двойные противъ установленныхъ сроки. Начало отбытія наказанія безусловно исключаетъ всякое вліяніе давности, такъ что бѣжавшій, сколько бы времени ни прошло до его задержанія, долженъ отбыть всю оставшуюся часть наказанія.

Вопросъ 31-й.

Помилованіе.—Примиреніе съ пострадавшимъ.—Поддѣлка денежныхъ знаковъ.

Помилованіе входитъ въ науку государственнаго права, но такъ какъ предметомъ помилованія является уголовное изслѣдованіе, то оно входитъ и въ науку уголовнаго права. Помилованіе бываетъ двухъ родовъ: 1) оно можетъ прекращать уголовное преслѣдованіе во время его теченія—здѣсь оно не всегда можетъ оказаться милостью, поэтому должно быть согласіе на принятіе его со стороны лица милуемаго, 2) помилованіе, устраняющее исполненіе приговора, вытекающее изъ интересовъ общественныхъ, не можетъ быть поставляемо въ зависимость отъ соизволенія милуемаго. Существуетъ еще третій родъ помилованія, основаннаго на желаніи ознаменовать какое-либо событіе въ частной жизни монарха (манифесты). Что касается согласія помилованнаго, то въ случаяхъ преступныхъ дѣяній по должности законъ при-

знаетъ за помилованнымъ право просить о возобновленіи дѣла.

Примиреніе съ пострадавшимъ. Законъ дозволяетъ прекращать этимъ способомъ уголовное преслѣдованіе по частнымъ преступнымъ дѣяніямъ во всѣхъ фазисахъ его теченія даже до самаго начала фактическаго исполненія приговора, т. е. послѣ вступленія приговора въ законную силу. Мотивы его: прощеніе, соглашеніе о вознагражденіи (за лѣсныя нарушенія). Примиреніе съ однимъ изъ участниковъ не можетъ оказывать никакого вліянія на прочихъ.

Поддѣлка денежныхъ знаковъ. Сюда относится поддѣлка монеты, а также поддѣлка кредитныхъ и иныхъ государственныхъ билетовъ. При этомъ безразлично достоинство поддѣльной монеты, качество и количество ея и степень искусства поддѣлки. Наказаніе—каторга отъ 8 до 10 лѣтъ, съ пониженіемъ двумя степенями, если поддѣланная монета иностранная. Всѣ участники караются одинаково. Доносители же изъ нихъ не подлежатъ наказанію. Приготовленіе ея, безъ выпуска въ обращеніе, приравнивается къ delictum consumatum. Увеличиваетъ виновность принадлежность субъекта къ числу лицъ, занимающихся приготовленіемъ монеты и поддѣлкой изъ краденныхъ у казны металловъ. Законъ особо выдѣляетъ сбытъ фальшивой монеты, случайно пріобрѣтенной, другому за настоящую. Это приравнивается по наказанію къ мошенничеству. Законъ караетъ порчу монеты (отнятіе вѣса), измѣненіе (посеребреніе); за послѣднее высшее исправительное, а за переплавку монеты—поселеніе. Что касается бумажныхъ денегъ, то здѣсь законъ раз-

личаетъ степень искусства, почему и различается подделка механическими способами—каторга отъ 8 до 10 лѣтъ, и поддѣлка отъ руки на простой бумагѣ—каторга отъ 6 до 8 лѣтъ. Наравнѣ наказывается и поддѣлка серій и всякихъ билетовъ кредитныхъ учрежденій, имѣющихъ въ обращеніи достоинство денегъ. Поддѣлка билетовъ общественныхъ и частныхъ банковъ карается степенью ниже поддѣлки государственной. Поддѣлка акцій—ссылкой на поселеніе. Что касается до иностранныхъ кредитныхъ билетовъ, то законъ караетъ поселеніемъ, какъ поддѣлку, такъ и привозъ изъ за границы. Кромѣ того, законъ строго преслѣдуетъ поддѣлку гербовой бумаги—каторга, бандеролей для табаку, таможенныхъ клеймъ—высшее исправительное—и почтовыхъ марокъ.





СКЛАДЪ ИЗДАНІЯ

въ книжномъ магазинѣ «Новаго Времени» А. С. Суворина

въ Харьковѣ.





